ubl. G. 443b - 2 Mader

<36629307710014 S

<36629307710014

Bayer. Staatsbibliothek

OTHEC
GIA
NACENSIS

JOANNIS MADERI,

JCti,

SELECTA EQUESTRIA

SIVE

OPUSCULA, JURA ET STATUM NOBILITATIS IMPERII IMMEDIATÆ IN SUEVIA, FRANCONIA ET AD RHENUM ILLUSTRANTIA,

EDITA ET INEDITA,

CUM

ANIMADVERSIONIBUS EDITORIS.

Tomus II.

FRANCOFURTI ET LIPSIÆ,

1775.

296 - g.

excepere, tanto juſtius hunc à me efflagitare videbantur.

Tales quoque in hoc libello contineri credo materias, quæ & meo inſtituto, & deſideriis Lectorum omnino reſpondeant. Animadverſiónes meas, prout à quibusdam deſideratum eſt, ſingulis paragraphis continuo aſſui. Neque in póſterum mihi deerunt materiæ, quæ huc ſpectant, cum complures Fautores iique doctiſſimi Viri, qui Splendidiſſimo huic Corpori ſunt à Conſiliis, viam mihi parant quam expeditiſſimam; quorum quidem & in poſterum tam eximia, quam ſummopere amo & veneror,

neror, voluntate & liberalite nunquam destitutum me fore & spero & opto. Dissimilimus mei essem, nisi tam insignem benevolentiam palam deprædicarem, iisque Fautoribus & Amicis, quantas maximas possum, agerem gratias.

Quodsi alii docti Viri, qui meos hosce labores diligunt, & in quorum scriniis fortasse Commentationes, Responsa & Consilia, quæ ad rem propositam proxime accedunt, posita sunt, mihi suppeditare ea voluerint, sibi velim persuadeant, me illa vel cum vel, si maluerint, sine nomine Auctoris Tomis meis esse inserturum.

I.

Immanuelis WEBERI, J. U. D. Sacri Cæſarei Palatii Comitis, Sereniſſimi Landgravii Haſſo-Darmſtadini Conſiliarii, Jur. atque Hiſtor. Profeſſor. Publ. Ordin. Exercitatio de Retractu Nobilibus Imperii Immediatis per Privilegia Cæſarea conceſſo. Gieſſæ, MDCCXIX. 4.

PRÆFATIO.

Dudum hæſitavi in eligenda & pertractanda Diſſertationis inauguralis materia, dum vitam, ſtudiaque Academica, impetratione *Honorum Doctoralium*, finiturus, *pro Licentia* eorum accipiendorum publice diſputare, examinibusque conſuetis me ſubiicere, mecum conſtitui. Eſt enim

tantus ubique Disputationum Academicarum cumulus, ut vix ac ne vix quidem thema aliquod juridicum, judiciis vel rei literariæ utile atque proficuum, invenire liceat, quod non fuse, uberrime, solidissimeque ab aliis jam elaboratum existat. Tandem tamen *Privilegia Cæsarea*, *Nobilibus Immediatis in causa Retractus*, a diversis Imperatoribus, diverso tempore clementissime *concessa*, *extensa & confirmata* de hoc argumento non nihil meditandi occasionem mihi dederunt. Equidem haut diffiteor, Juris hujus Retractus Privilegiati materiam specialem & integrum Tractatum potius quam nudam Dissertationem exigere; Enim vero tempus, vires, & alia si respicio, tale quid aggredi in præsens impossibile mihi visum fuit. Hinc ulteriorem & ampliorem hujus argumenti tractationem atque dubiorum resolutionem imposterum reservare satius duxi. Id solum a TE, BENEVOLE LECTOR, peto, si quid, contra mentem atque intentionem, minus accurate irrepserit, mihi ut ignoscas. Interea vale, mihique fave, &, si lubet, tenuibus hisce conatibus tantisper applaude.

CON-

CONSPECTUS.

§. I. Exhibet Intentionem Auctoris in conscribenda Dissertatione, & enumerat Scriptores de Jure Retractus, tam in genere quam in specie.

II. Proponit Fundamentum Retractus Nobil. Immed. Privilegia nempe Cæsarea, pœna 60. marcarum auri puri vallata.

III. Disquirit, an Privilegia Cæsar. adhuc in viridi sint usu? & affirmatur contra Besoldum.

IV. Causæ Impulsivæ sunt benemerita Nobil. Immed. & finalis eorum conservatio.

V. Definitio Juris Retractus Equestris.

VI. Subjectum Activum, quibus competit hoc Jus, sunt Agnati venditoris, dein singula membra Nobil. & denique Corpus seu totum Collegium.

VII. Corpori Equestri, ut tali, Nobil. Francon. Rhenensis & Wetteraviensis ex Privilegio Cæsar. jus retrahendi quoque competit.

VIII. Plures si concurrunt Agnati, proximiores remotiores excludunt; ubi plures ejusdem gradus, in re dividua pro rata admittendi, in individua præventioni locus conceditur.

IX. Retrahenti non sufficit, ut sit Nobilis, sed necessarium est, ut Ordini Equestri, ubi bona sita, etiam incorporatus sit.

X. Nobiles Immed. eo solum in loco, ubi immatriculati, hoc jus Retractus Privilegiatum exercere possunt.

XI. Subjectum Passivum constituunt omnes, qui non sunt in gremio & Matricula Nobilium Immediat.

XII. Objectum sunt bona Equestria, Corpori Nobilium incorporata, ad cassam Equestrem contribuentia.

XIII. Sive sint bona avita, paterna gentilitia, sive patrimonialia & hæreditaria, seu jura & res incorporales sive Emphyteutica & certo respectu feudalia.

XIV. Cum seqq. agit de Requisitis ad jus Retractus valide exercendum necessariis, & quidem de alienatione extra Consortium, sub qua autem non solum emtio venditio, sed etiam permutatio,

XV. Oppignoratio, Jus Antichreticum. datio in solutum, divisio, datio in dotem, litis æstimatio, continetur, & subintelligitur.

XVI. Porro requiritur alienatio ipso jure valida, ut denunciatio venditionis Directorio, ubi bona sita, & Agnatis prius fiat.

XVII. Intra statutum tempus in privilegiis Cæsar. expressum Jus Retr. exerceatur, quod olim erat annus & dies, hodie vero triennium a die denunciationis Directorio factæ.

XVIII. Deinde integrum pretium rei, cum omnibus impensis licitis, actualiter offerendum vel rite & legitime deponendum est. Simulati contractus excluduntur. Ad pretium augendum non attenduntur promissiones gratuitæ. Lis si oritur, ratione expensarum & meliorationum, tunc Directorium rei sitæ, adhibitis juratis taxatoribus, has

taxat & moderatur, neque ratione harum, neque ratione rerum permutatarum, Jus Retentionis Emtores exercere poſſunt, ſed omnia via Juris discutienda & Agnati in quieta poſſeſſione conſtituendi & relinquendi.

XIX. Effectus hujus Privileg. Juris Retr. eſt, ut bona extra Conſortium alienata Retrahentibus reſtituantur, dominium in eos transferatur, & Condictio ex Privilegio acquiratur.

XX. Extraneo, & gremio Nobil. Immed. haud adſcripto, hoc Jus retractus cedi nequit.

XXI. Contraria ſunt 1) Lapſus temporis. 2) Si depoſitam pecuniam deponens ſponte receperit, cum recipiendo contractum approbet. 3) Si in depoſitione pecuniæ neceſſaria Juris requiſita neglecta.

XXII. Similiter 4) non uſus uſum excludit, non vero Mors retrahentis, neque Statutum contrarium, Jus, Ordinatio, Conſuetudo & Executio &c.

§. I.

Acturo *de Retractu, Nobilibus Imperii Immediatis competente*, animus non eſt, recoquendi & in ſcenam denuo producendi, *Generalia de Retractu*, ejusque ſpeciebus, ne actum agere videar, cum TIRAQUELL. REINKING. SUTORIUS, aliique a Dom. FROMMAN. *de Jure Retract. Würtemberg.*

c. 1. th. 2. allegati, quibus addi poſſunt STRUV. *Exerc. 23. ſ. 47. usque ad ſ. 66.* ibique MULLERUS, RHETIUS, *Diſp. de Jure congrui & de Jure Retractus gentilitii* D. STRYK. *in uſu ff. modern. ſ. 16. usque ad 24. ad Tit. ff. de contrah. Emt. & vend.* D. HARPRECHT. *Conſ. 36. 37. 38. ſqq. & Reſp. 88.* Diſp. Inaug. Gieſſ. A. 1712. *de Prælatione in rebus alienatis ex Jure Retractus*, late de his jam egerunt, ſed potius, quantum fieri poteſt, nonniſi naturam & indolem hujus Retractus ſingularis, ubique brevitati ſtudens, evictam dabo. Proinde *Benevolus Lector*, me quoque excuſatum habebit, quod explicationem rubri, & ibi occurrentium vocabulorum, contra morem hactenus receptum, omittam, cum inſcriptio per ſe ſatis clara, & vocabula ibi poſita, intellectu facilia, & paſſim explicata ſint. Neque a propoſito ſcribendi hanc Diſſertationem me deterret PHILIPP. KNIPSCHILD, *Tract. Polit. Hiſtor. Jurid. de Juribus & Privil. Nobilit. & Ordinat. Equeſtr. S. R. I. Liber. & Immediat. Lib. 3. cap. 9.* cum ibidem Retractum, ejusque ſpecies in genere magis ob oculos ſiſtat, quam ſpecialem hunc

Retra-

Retractum Nobilium justo pertractet ordine, hincque vestigia ejus ego omnia neque possim neque velim legere.

§. II.

Fundamentum hujus, de quo acturus sum, Retractus Nobilibus Imperii Immediatis competentis, *Privilegia præbent Cæsarea, pæna 60. marcarum auri puri vallata*, & in judiciis supremis insinuata. ERTEL, *Obs. Equestr. pag. 552.* Vid. JOH. CONRAD. KREIDEMANN, von der Freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben, *Quæst. 4. n. 119. cum seqq.* MAURITIUS Disp. *de Nob. Germ. §. 53.* LUNIG. *Archiv. Imper. Part. spec. Cont.* III. *in 1.* Absaz *N. XXX. p. 82. in 2.* Absaz *N.* XIII. *p. 50. in 3.* Absaz *N.* XIII. *& LXII. p. 20. & 70.* D. BURGMEISTER, *Cod. Dipl. p. 326. Ordinatio Equestr. Alsat. A. 1713.* in fol. typis impressa, *p. 47.* Et quidem NOBILITAS IMMEDIATA FRANCONICA deducit hoc jus ex *Privilegio Imperat. Rudolph* II. de dato Prag. d. 11. Maji, Anno 1609. quod postea confirmatum ab *Imperat. Ferdinand.* II. Anno 1626. d. 17. Mart. extensum ab *Imperat. Ferdi-*

nand. III. d. 12. Jun. 1652. & adhuc pinguius ab *Imperat. Leopoldo* affectum, A. 1688. d. 21. Jul. ac novissime, Anno 1718. d. 24. Jan. ab *August. modern. Imperatore CAROLO* VI. denuo confirmatum, quæ ultima Cæsarea confirmatio typis quidem nondum impressa, proxime tamen exspectanda. Fundata se uti quoque in des Heil. Röm. Reichs ohnmittelbahrer Freyer Ritterschafft der Sechs Orth in Francken erneuerten, vermehrten, und confirmirten Raths-Sazung und Ordnungen *P. I. Tit. 15.* hæcque Ordinatio a *Ferdin.* III. Anno 1652. d. 28. Aug. confirmata: prout hæc privilegia, in forma extensa, legi possunt apud. JOH. CHRISTIAN. LUNIGIUM, Teutschen Reichs-Archiv, *Part. special. Contin.* III. *in* 2. Absaz, von der Freyen Reichs-Ritterschafft in Francken, No. VI. XIII. XX. XXXIV. & XCIV. *p. 15. cum seqq.* 23. 50. 59. 89. & 183. &c. &c. & in *Ordinat.* Nobil. Franc. ibique adjecto Privil. Vto. conf. LIMN. *Jure Public. L. 6. c. 3. n. 53.* KNIPSCHILD. *de Nobil. Lib. 3. c. 7. n. 5. p. 39. NOBILITAS autem Immediata SUEVICA*, adducit *art. 30. Ordin. Nobil. Suevic. Munderkingæ A. 1560.*

conditæ

conditæ d. 7. Aug. & Anno 1561. ult. Jun. ab *Imperat. Ferdin.* I. *&* *Maximil.* II. d. 16. April. Anno 1566. confirmatæ, ubi prohibetur bonorum equeſtrium alienatio ad extraneos: & apertius hic Retractus in Conventu *Correſpondentium Circulorum* Eslingæ d. 3. Maji 1590. nec non Spiræ d. 4. Maji 1609. item Heilbrunnæ, Anno eodem d. 6. Sept. ſtabilitus & confirmatus eſt, KNIPSCHILD, *de Nobil. Imp. Immed. L. 3. c. 9. n. 16. & 17. p. 103.* Vid. D. J. ST. BURGM. *Cod. Dipl. p. 208. 646.* Hinc jam A. 1623. d. 6. Mart. Commiſſio Cæſarea contra Prælatum Zuifalt. decrevit, *ut locum daret Retractui, & emtum Pagum*, Kirchheim, an der Donau, *a Dno. Joh. Samuel de Reinkingen, Nobilitati liberæ reſtituat.* KNIPSCHILD, *l. c. L. 3. c. 9. n. 2. pag. 101.* ubi *num. 19.* ſimile Cæſareum Reſcriptum de Anno 1623. d. 17. Mart. contra Electorem Palatinum adducit. Deinde *in ſpeciali Privilegio*, *ab Imperat. Ferdin.* II. de Anno 1624. d. 22. Sept. hoc Jus Retractus Nobilibus Imperii immediatis conceſſum, & a *Ferdin.* III. Anno 1652. d. 25. Maji, ab *Imperat. Leopold.* Anno 1688. d. 21. Jul. ulterius declaratum

& extensum : quorum Privilegiorum tenor legi potest apud D. BURGMEISTERUM, *Cod. Dipl. pag. 326. usque ad pag. 336.* LUNIGIUM Teutschen Reichs-Archiv, ersten Absaz, von der Freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben No. VII. XXX. XL. XLIII. LXIV. *pag. 34. seqq. pag. 45. 82. 94. 98. 102. 103. 128. seq.* & denuo repetitum in der projectirten Neuen Ritter-Ordnung de Ao. 1653. *art. 21.* BURGMEIST. *dict. Tr. p. 225.* Porro NOBILITAS IMMEDIATA RHENANA & WETTERAVICA ex Privilegio Cæsareo *Rudolph.* II. Pragæ de Anno 1605. d. 9. Jul. dato; ab *Imperat. Leopoldo*, Anno 1666. d. 31. Oct. declarato & extenso, hoc jus Retractus deducit. LIMN. *Jure Publ. L. 6. c. 3. n. 62.* KNIPSCHILD *de Nobil. L. 3. c. 7. n. 6. p. 39.* Dn. BURGM. *Cod. Diplom. pag. 645.* Ord. Equest. Rhenens. & Wetteraviens. *in Privileg.* sub N. VI. ibidem adjecto; LÜNIG. Reichs-Archiv, im dritten Absaz, von der Freyen Reichs-Ritterschafft am Rhein-Strohm und Wetterau N. XIII. & XXXI. p. 19. 20. 55. seqq. ubi N. XLII. p. 69. &c. insuper Privilegium Rudolphianum d. 11. Maji A. 1609. datum, & a Ferdinand. II. Ann.

1626.

1626. d. 17. Mart. a Ferdin. III. A. 1652. d. 12. Jun. & ab Imper. Leopold. Ann. 1702. d. 17. Jul. confirmatum & extensum, huc refertur, illudque in der des H. R. Reichs ohnmittelbahr Freyer Ritterschafft am Rhein-Strohm in der Wetterau und zugehörigen Orten, von Ihro Röm. Kayserl. Mäjest. Leopoldo A. 1662. den 5. April erneuerten und confirmirten Raths-Sazung- und Ordnungen, de Anno 1652. *P. 1. tit. 14.* de novo sancitum extat.

Tandem NOBILITAS IMMEDIATA ALSATIÆ, in *Privilegio Imperat. Matthiæ*, de dato Lintz Anno 1614. d. 10. Febr. ab *Imperat. Ferdin.* II. Anno 1626. confirmato, & extenso ab *Imper. Ferdin.* III. Anno 1652. d. 25. Maji, nec non in ihrer Adelicher Ritter-Ordnung de Anno 1651. d. 27. Oct. quæ a *Ferdin.* III. d. 10. Jun. An. 1652. confirmata, hoc jus Retractus quod attinet, fundata est. Vid. LÜNIG. Reichs-Archiv, *Part. Spec. Contin.* I. *pag.* 46. unter Elsaß, & *Contin.* III. im vierdten Absaz, von der Freyen Reichs-Ritterschafft im Untern-Elsaß. *N. VIII. & XI. pag. 6. & 14. Ordin. Equest. Alsat. in fol.* de Anno 1713. *pag.* 41. *cum seqq.*

§. III.

§. III.

An autem hæc privilegia in viridi adhuc ſint uſu & obſervantia? exinde dubitari poſſit, quod non deſint exempla, ubi plura bona equeſtria, poſt impetrata hæc privilegia Cæſarea, non obſervatis hisce præſcriptis requiſitis, ſint alienata, prout etiam conqueritur JOH. CONRAD KREIDEMANN, in Tr. von der Freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben *in Quæſt. 4. n. 128.* imo BESOLDUS, *Conſilio* 227. hoc Jus retractus, Nobilibus Immediatis competens, impugnavit. Enim vero Beſoldo late ſatisfecit KNIPSCHILDUS, *de Nobilit. Immed. L. 3. cap. 9. a num. 3. usque ad n. 30. fol. 101. usque 107.* Et privilegia Cæſarea, poſt editum Conſilium Beſoldi, impetrata litem hanc penitus ſuſtulerunt; quoad prius vero non ſpectandum, quid Romæ de facto, & per abuſum fiat, ſed quid fieri debeat; ſufficit, quod quam plurima vetera & noviora proſtent exempla exerciti hujus Retractus, & quod ab omnibus Imperatoribus Privilegia Equeſtria confirmata ſint: Vid. *Capit. Cæſar. noviſſima CAROLI VI. artic. 1. 3.* Imo plura neceſſaria ſunt, ut privilegia per non

uſum

ſum voluntarium amittantur. KNIPSCHILD, *de Nobilit. Imper. Immediat. Lib. 1. c. 14. num. 82. ſeqq.* D. STRYK. *Diſp. de non uſu jur. quæſiti cap. 2.* DN. A LYNCKER, *Dec. 24. & 979.* DN. SCHOEPFF. *Diſp. de Servit. præſcript. extinctiva c. 2. ſ. 1. & c. 3.* idcirco nullus dubito, quin, ſalva juſtitia, non aliter ac pro uſu & praxi hujus juris Retractus, judicandum ſit, & ita quoque judicetur, teſtante experientia. Ac licet ulterius me non lateat, quod *Decanus & Capitulum Ellvacenſe*, hoc jus Retractus, ratione Unterwaldtſtätten, contra Reſcripta Cæſarea impugnare, & propterea ad Comitia recurrere voluerint, uti Anno 1703. factitatum, & Concluſa Electorum, d. 26. Maji, Principum, die 12. April. & trium Collegiorum d. 4. Jun. 1704. ob prætenſum commune Intereſſe reliquorum Statuum Imperii, impetrata fuerunt, prout *Facti ſpeciem* Elluacenſem, juncta *informatione*, & *tria Concluſa* exhibet DN. BURGM. *Th. Eq. part. 2. p. 733. 927.* eo tendentia, ac ſi Privilegium Equeſtre, non tantum juri communi, ſed Legibus Imperii Fundamentalibus, obſervantiæ, & Libertati Statuum contra-

trarium, & propterea per Cæſarem ad Terminos Juris & æquitatis reducendum foret, demonſtratum tamen eſt in *Deductione & informatione Ordin. Equeſtr. Suevici* de Anno 1704. typis impreſſa apud BURGM. *Theſaur. Equeſtr. P. 2. pag. 745. usque 766.* quod Auguſtiſſimo Imperatori, facultas competat, privilegia per *Capitul. Joſephi art. 3. Carol. V. art. 1.* vid. D. D. SCHWEDER, *Jur. Publ. Part. ſpecial. Sect. 1. c. 10. n. 4.* atque Statuta equeſtria, & jus Retractus, immediato Ordini equeſtri, non tantum ad triennium, ſed plane in perpetuum, concedendi & extendendi; &, quod è contrario *Status Imperii*, ob Edictum, *quod quisque juris in alterum ſtatuerit*, hoc ipſum, contra Nobiles dudum in perpetuum, & absque Cæſarea confirmatione paſſim fere exercentes, nullo prætextu juris & æquitatis improbare poſſint, niſi Cæſarea Majeſtas, ratione Equeſtris Ordinis, ejusque bonorum equeſtrium, Imperatoriæ ſuperioritati & jurisdictioni immediate ſubjectorum, longe deterioris conditionis eſſe debeat, quam Status Imperii, ſicque, quod his in ſuis territoriis juſtum & æquum vel permiſſum, Cæſari &

Ordini

Ordini Equeſtri in ſuis diſtrictibus, & bonis Equeſtribus, in prorſus ſimili caſu, injuſtum & iniquum & hinc denegandum eſſe cenſeatur, referente DN. L. NAGELIO, *Not. ad ſuas theſ. Tubingæ ventilat. de Nexu Ordin. Equeſtr. Immed. in Suev. Franc. & Terr. Rhenenſ. th. XV. p. 16.*

§. IV.

CAUSÆ IMPULSIVÆ & FINIS in ipſis Privilegiis Cæſareis, *Franc.* & *Rhenenſ.* Anno 1609. *Suevico*, de Anno 1624. & *Alſatico*, de Anno 1614. variæ indicantur; potiſſimum vero, ex hac ratione Jus Retractus Nobilibus Immediatis conceſſum, & Privilegiis Cæſareis, propter merita & præſtita ſervitia militaria erga Turcas aliosque hoſtes, confirmatum eſt, quo bona equeſtria in contributione perſiſterent, & Familiæ Nobilium Immediatorum, ſicque ipſa Nobilitas in ſuo ſtatu & dignitate, ſalva & illæſa conſervarentur. Cum enim Nobiles Immediati animadverterent, bona ſua libera extraneis, extra ipſorum Conſortium, paſſim vendi, a Contributionibus ad Caſſam equeſtrem eximi, ipſorumque ſtatum & dig-

nita-

nitatem magis magisque imminui, ita, ut ad onera ferenda & ſubſidia charitativa ſeu dona gratuita ſolvenda, in poſterum impares fierent, ideo hiſce Conſtitutionibus obviam itum eſt, ne ſcilicet bona Equeſtria, a Cæſarea & Nobilium Contributione eximantur, & in alienas familias, extra Corpus transferentur, cum ſemper triſte & lugubre ſit, videre avitas & paternas domus, ac antiqua Majorum prædia, in extraneas manus tranſire *L. 22. C. de Adminiſt. Tutor. L. 28. ff. de Rei vind. L. 35. ff. de minor.* quo admiſſo tandem totum Corpus illuſtre ſucceſſive periturum eſſet, cum extranei, propter Exemtionem, bona carius emere poſſent, quam quilibet ex Corpore, cum cenſu ſuo non augerentur: Quibus rationibus in *Ordin. Equeſt. Suevic.* de Anno 1560. art. 30. & 1653. §. 21. *ejusque Privil.* de Anno 1624. Vid. D. BURGM. *Cod. Diplom. pag. 208. 226. & 327.* ut & *Ordin. Equeſtr. Alſat.* de Anno 1651. §. 22. illa addita, quia in multis Statuum ditionibus prohibitum Nobilibus Immediatis, ut Forenſibus, bona immobilia emere. MEVIUS, *ad Jus Lubec. L. 1. tit. 2. art. 5.* BESOLD. & Lindenſpuhr, *ad Ordin.*

Pro-

Provincial. Württenb. p. 81. &c. &c. GAIL. *L. 2. Obs. 19. n. 3.* PAUL. VOETIUS *de rerum mobil. & immobil. natur. c. 17. n. 6* Idque favore publico, & in publicam utilitatem ita constitutum est, ne cives exuti prædiis, impares sint oneribus ferendis, & numerus eorum, qui personalia munera subire coguntur, decrescat, sed bona potius inter subditos conserventur, & facilior exactio tributorum sit. Hinc quoque dum multis in regionibus & Civitatibus Nobiles Immediati non facile in Civitates recipiuntur. BESOLD. *ad Ord. Provinc. Wurttenb. p. 11. & de Ordin. Equestr. n. 5.* KNIPSCHILD, *de Civitat. Imper. L. 2. c. 29. n. 37. & 38.* Ideo Nobiles Immediati, jure Retorsionis & Edicto, *quod quisque Juris in alterum*, uti voluerunt, & prohibuerunt, ne Extraneis, & Matriculæ Equestri non adscriptis bona equestria incorporata vendantur, & sic libera commercia ex utraque parte non amplius relicta. KREIDENMANN. *Quæst. 4. n. 1-9.* Legi merentur ad majorem de claratione verba *Privilegii Suevici*, de Anno 1624. So wären sie noch in deme noch immer beschwerdt, daß durch Kauffs-Mittel, ein ansehn

lich Guth, nach dem andern, aus ihrem Ritterschafftlichen Consortio entwendet, und auf höhere, mittlere, auch niedere Stände transferiret werde, wodurch ihrem Ritterschafftlichen Corpori, der rechte Nervus entzogen, worauf sonsten ihre Conservation und Aufnehmen haffte und bestehen thäte, immassen dann die Güter, so bey Manns-Gedencken aus der Ritterschafft Gemeinschafft verkaufft worden, etlich Million Goldes werth wären, deren Reversion nicht allein nimmermehr zu hoffen, sondern auch diese Beschwerlichkeit, daß ihnen die Mittel gänzlich abgeschnitten, solchen Abgang, durch Herbeykauffung anderwärtiger Güter, zu ersezen, weil allenthalben durch ernstliche Statuten von Fürsten, Stänð und Stätten verbotten, denen Adelsgenossen keine Güter käufflich zukommen zu lassen, vorab dann endlich, wenn deme nicht remedirt, das Ritterliche Wesen ganz zu Grund gehen müste, weil es um das erlößte Geld ein vergänglich Ding, und gemeiniglich dem Verkäuffer unter den Händen zu verschwinden pflegte ꝛc.

§. V.

Hisce generalibus præmissis DESCRIBI potest Jus Retractus Equestris, quod sit *facul-*

facultas & poteſtas, bona immobilia matriculæ equeſtri ſemel adſcripta, in extraneum, & extra Corpus Equeſtre, alienata, ab eodem intra tempus, regulariter triennii, eidem refuſo vel legitime oblato ac depoſito pretio, ejusque annexis, revocandi, alienatoris Proximis Agnatis & deinde omnibus membris Nobilitatis Immediatæ, ac tandem toti corpori Equeſtri, per Privilegia Cæſarea, data ac permiſſa. Germanice in Privilegiis Cæſareis paſſim nominantur, Abtrieb, Einſtand, Verkauff, Loſung, Wiederloſung, Ausloſung. conf. Dn. D. FROMANN. *Diſp. de Jure Retractus Wurttenb. th. 1.* & D. D. GRASS. *Diſp. de Ceſſione Retractus, theſ. 1.*

§. VI.

Quod PERSONAS RETRAHENTES attinet, hoc Jus retrahendi, in Privilegiis Cæſareis, *conceſſum* eſt Nobilibus immediatis, in *Franconia*, *Suevia*, *Tractu Rhenano*, *Alſatia*, *Wetteravia*, aliisque locis huc ſpectantibus, de quibus legi poſſunt D. D. SCHWED. *Jur. Publ. Part. Spec. Sect. 2. c. 18.* KNIPSCHILD. *de Nobil. L. 1. c. 2. n. 7.* & *Corpori Equeſtri adſcriptis,*

Dn. D. HARPP. *Consil. 83. n. 485. seqq.* Et quidem primum *Alienatoris Proximis Agnatis & Cognatis*, hisce vero deficientibus, vel retrahere nolentibus, *singulis membris Nobilitatis Immediatæ*, &, si ex singulis Nobilibus nemo sit, qui retrahere velit, tunc jus illud retractus, *toti demum Corpori seu Collegio Nobilitatis* competit. KNIPSCHILD, *de Nobilit. L. 3. & 9. n. 18. & 30.* Et, ut eo melius de *subjecto activo*, quibus hoc jus Retractus equestris concessum est, constet, adduci merentur *de Nobilitate Franconica* verba sequentia ex *Privilegio Imperat. Rudolph. II.* de Anno 1609. Ueber diß so sezen und wollen wir auch, wenn hinführo über kurz oder lang, von einem Adelichen Mitglied in Francken, ein Adelich Guth, einem hohen oder niederen Stand verkaufft werden sollte, daß alsdann des Verkäuffers nechste Verwandten und Agnaten, oder zum Fall dieselbe solches nicht zu thun begehrten, folgends einem andern Mitglied, aus ihr der Ritterschafft, den Abtrieb und Einstand zu thun, ohne allermänniglichen Eintrag und Verhinderung, frey und bevor stehen solle: & Ordin. Equestr. Franc. de Anno 1590. & confirm. Anno 1651. P. I. T. 15. daß führohin keiner

der

der Ritterschafft, einig Gut, ganz oder Stück-weiß kauflich oder sonsten (ausserhalb da es zu mehrern seinem Nuzen, gegen andern gelegenen Adelichen Gütern Tausch-weiß geschehe) hinge-ben solle, er habe dann das oder dieselbige, seinen Freunden, und wo die nicht wolten, andern von der Ritterschafft angebotten, und denselbigen den Vorkauff in gleichmäßigen Werth verstattet, der Ritterschafft auch dabey das Jus Retractus, oder die Auslössung, vermög habender Privilegien, per expressum vorbehalten. LUNIG. *dict. Part. Spec. Contin.* 3. *in* 2. Absaz *N. VI. pag.* 23. & *N. XIII. pag.* 50. & 51. *add. Privil. de Anno* 1652. & 1688. Similiter de *Nobilitate Suevica*, conferri possunt. *Ordin. Equestr. de A.* 1560. *§.* 30. & 1653. *§.* 21. LUNIG. *Part. spec. Contin.* 3. im 1. Absaz *N. VII.* & *XLIII. p.* 45. & 102. 103. D. BURGM. *Cod. Diplom. p.* 208. & 225. Et apprime ad rem faciunt verba Privilegii Ferdin. II. de Anno 1624. ibi: Und darum sezen, ordnen und wollen wir, wann einem Adelichen Mitglied erst-besagter fünf Viertel im Land zu Schwaben seine Adeliche Güter es seyen gleich Schlösser, Städt, Dörfer, Flecken, Höf, Weyher, Zinß, Zehenden, Gülden, Gefäll, Recht und Gerechtig-

keiten, wie die gleich Nahmen haben mögen, käufflich zu begeben, vorhabens, daß er förderist dieselbigen seinen Freunden, und wann sie nicht wolten, andern von der Ritterschafft anbiethen, und denselben den Vorkauf in gleichmäßigen Werth verstatten solle rc. Im Fall aber der Käuffer diese unsere Ordnung überschreiten, und mit einem höhern, mittlern, oder niedern Stands-Genossen, der unter der Ritterschafft Consortio und Gemeinschafft nicht begriffen, sich käufflich einlassen würde, so sollen alsdann des Verkäuffers Verwandte und Agnaten (worinnen die prærogativa gradus in acht zu nehmen, wann sich mehr dann ein Löser und Einständer angeben sollten,) oder zum Fall dieselbe solches zu thun nicht begehrten, folgendes einem andern Mitglied aus der Ritterschafft Mittel, und leztlich wann sich auch kein Privat-Mitglied hierzu angeben würde dem gemein Ritterlichen Corpori, den Einstand und Antritt zu thun gebühren, ohne allermännigliches Eintrag und Verhinderniß, LUNIG. *P. S. Contin. 3.* im 1. Absaz, *N. XXX. p. 84.* D. BURGM. *Cod. Diplom. p. 225.* quibus jungi debent *Privil. Cæsarea de Anno 1652. & 1688.* Quoad *Nobilit. Rhenens. & Wetteraviens.* notandum est, quod *Privil. Rudolphi II. de Anno*

1605.

1605. & 1609. eadem verba, ſupra jam ex Privileg. Francon. de Anno 1609. adducta, in ſe contineant. LUNIG. *c. l.* im 3. Abſaz *N. XIII. & 62. p. 20. & 70.* uti quoque *Ordinat. Equeſt. Rhenenſ. P. 1. t. 14.* LUNIG. *loc. all. N. XXIV. p. 42.* cum *Ordinatione Equeſtr. Francon.* conſpirat, hocque jus confirmant *Privilegia de Anno 1652. & 1702. In Ordinatione Equeſtr. Alſatiæ de Anno 1651. ſ. 22.* Jus Retractus ab Imperatore Mathia A. 1614. iisdem verbis, quæ in *Privilegio Nobil. Franconic. A. 1609. & Rhenenſ. de Anno 1605. & 1609.* extant, conceſſum, & confirmatum quidem, ſed tamen ſimul conſtitutum eſt, quod denunciatio alienationis Corpori in Conventu ſit facienda, &, ſi nullus ex membris prædium emere deſideret, tunc venditio, extra Conſortium Equeſtre, & erga extraneum, permiſſa eſſe debeat, modo jus contributionis & matriculæ expreſſe reſervetur. LUNIG. *Part. Spec. Contin. III.* im 4. Abſaz *N. XI. p. 14. Ordinat. Equeſtr. Alſat. de Anno 1713. in fol. pag. 16. & 41. cum ſeqq.* ubi notes velim, quod non niſi incidenter de *Nobilitate Alſatica* acturus ſim.

§. VII.

Verum enim vero ex hactenus adductis Privilegiis Cæsareis, dubium, quoad *Nobilitatem Franconicam*, *Rhenensem & Wetteraviensem*, suboriri posset, quod nullibi toti Corpori Equestri, ut in *Privilegio Nobilitatis Suevicæ* factum, hoc jus Retractus concessum, adeoque nec illi concedendum sit, cum in jure communi Retractus regulariter denegandus sit. BESOLD. *Conf.* 277. KNIPSCHILD, *de Nobilit. L. 3. c. 9. n. 3. 8. 9. &c.* Hoc tamen non obstante, nihil mutandum esse censeo, quia *in Ordinationibus Equestribus, Franconica, Rhenensi & Wetteraviensi, atque Privilegiis Cæsareis, de Anno 1652.* in genere cautum, quod *Nobilitati*, Ritterschafften, Jus Retractus, per expressum, in alienationibus prædiorum equestrium, reservandum, & denunciatio venditionis Directorio, ubi bona sita sunt, facienda sit: ita ut exinde, &, cum ex privilegio *Nobilitatis Suevicæ* interpretatio & declaratio recte desumi possit, satis constare videatur, quod *toti Ordini & Corpori Equestri*, hoc jus retrahendi competere debeat. Ut autem omnis eximatur scrupulus, notandum est,

est, quod *Nobilitas Franconica, Suevica & Rhenensis jam tum in Recessu Spirensi, de Anno 1609. toti Ordini Equestri*, jus retractus attribuat, hisce verbis: Und wann derselbe keiner lösen und abtreiben mögen und wollen, daß alsdann selbiger Ritter-Creysen gemein Collegium oder Corpus retrahire, und dahin sehen werde, solche freye Adeliche Güter bey seinem Ritter-Creyß zu erhalten, referente KNIPSCHILDIO *de Nobil. Imp. immed. L. 3. c. 9. n. 17.* D. BURGMEISTER. *Thes. Equestr. Part. 2. pag. 750. Insuper privilegium* Cæsareum, *Nobilitati Franconicæ, Anno 1688. & Rhenens. atque Wetteraviensi Anno 1702.* datum, conjungendum est, &, sicuti ibidem *Nobilitas in corpore & membris*, conqueritur, quod, intra brevem terminum anni, pecuniam paratam ad retrahendum, hisce ærumnosis temporibus, conquirere nequeant: ita Cæsarea Majestas, *Toti* quoque *Corpori & singulis membris*, Jus Retractus ad triennium usque expresse concessit sequentibus: so zeige sich doch bey der Nachfolge, daß bey je mehr abnehmenden Mitteln, so wol denen Mitgliedern als dem Corpori unerschwinglich und ohnmöglich falle, in dem allein auf Jahr und Tag sich erstre-

 ckenden

ckenden Termino retrahendi, die baare Kauff-schilling aufzubringeu, oder die bedungene Verkauffs-Conditiones zu adimpliren, &c. Als haben wir aus Kayserlicher hohen Macht mit rechten Wissen, und seinen sonderlich uns hierzu bewegenden Ursachen, Krafft diß unsers Majest. Briefs Ihro unser Reichs-Ritterschafft in Francken (Rhein und Wetterauischen Zirck) erstlich den Terminum retrahendi, à die denunciationis Directorio factæ, computando, auf drey Jahr lang dergestalt allergnädigst extendirt, daß bis zu vollkommener Verschiessung der drey Jahren die Ritterschafft, oder deren jedes Mitglied, hiemit volle Gewalt und erlangtes Recht haben solle, mit Auszahlung oder Deponirung des baaren Kauffschillings, die Auslösung zu thun, und sich dieser Kayserlichen Begnadigung zu gebrauchen &c. LUNIG. *P. Spec. Contin. III.* im ersten Absaz, *N. LXIV. pag. 129.* im zweyten Absaz, *Nr. XXXIV. pag. 94.* Und im dritten Absaz, *N. LXII. pag. 73.*

§. VIII.

Manet igitur firmum, quod *Jus retrahendi*, ante omnes, *proximis Agnatis & Cognatis* competat, ita, ut si plures concur-

rant,

rant, proximiores, juxta gradus prærogativam, præferendi ſint, ſicque proximiores remotiores non ſaltem excludant, ſi concurrant, ſed ſi remotiores hoc prædium, jam refuſo pretio, acceperunt, illud tamen iterum proximiori, cedere debeant, prout in *Ordinat. Equeſtr. Suevic.* de Anno 1653. & 21. & *Receſſu Spirenſi ab Ordine Equeſtri Franconico, Suevico & Rhenano* de Anno 1609. inito, cautum. KNIPSCHILD, *de Nobil. L. 3. c. 9. n. 17.* nec non *Privileg. Franconic.* de Anno 1609. *Rhenenſ. & Wetterav.* de Anno 1605. 1609. 1666. & *Alſatiæ* de Anno 1614. proximorum Agnatorum, nechſter Verwandten, und Agnaten mentio fit. Inſuper in *Privileg. Suevic.* de 1624. plane diſponitur, quod gradus prærogativa obſervanda ſit. KNIPSCHILD, *d. l. L. 3. c. 9. n. 44. ſeqq.* quæ proximitas, in quocunque Retractu gentilitio ſeu conſanguinitatis alias obtinet. Diſp. GIESS. de *Prælat. in rebus alienat. ex jure Retractus c. l. n. 19. &c.* RICHTER. *Dec. 76. n. 12. & 24.* Certi quoque juris eſt, quod præventio à remotiore cognato, qui minori jure munitus eſt, proximiorem, qui potius jus retrahendi habet,

bet, minime excludere neque jus semel ipsi, facta alienatione, quæsitum, Emtori facto, contra voluntatem, retrahenti auferri possit *L. 11. L. 74. ff. d. Reg. Jur. c. 22. de Reg. Jur. in 6.* modo hic præventus, intra tempus, in privilegiis definitum, agat, & Retractum exerceat, alias enim præscriptum est huic juri, *arg. L. 68. ff. de acquir. hæred.* TIRAQUELL. *de Retr. Consanguinit. §. 1. gl. 6.* BESOLD. *ad Jus Prov. Wurtenb. P. 2. th. 87. & 88.* Dn. D. FROMMANN. *Disp. de Jur. Retr. Wurttenb. §. 88. & fin.* BESOLD. *Cons. 111. num. 22. & 29. seqq.* Dn. D. MEIER. *Comment. Jur. Feud. c. 6. §. 33. p. 344.* Quod *si tamen plures ejusdem gradus* concurrant, tunc in re dividua, omnes pro rata admittendi, vel si res individua, præventioni locus conceditur *L. 2. C. quando & quibus quarta pars deb.* vel si simul retrahere voluerint, sorte lis dirimenda erit, *arg. l. 13. & 14. ff. de Judic.* Late KNIPSCHILD. *de Nobil. L. 3. c. 9. n. 46.* Dn. D. HARPPRECHT. *Cons. 83. n. 444.* D. RHETIUS *Disp. de Jure Retract. gentil. seu Consangu. cap. 2. num. 52. &c. &c.*

§. XI.

§. IX.

Quod ſi *deficiant Agnati & Cognati, tunc cuilibet Nobili Immediato, & commembro Equeſtris conſortii Jus Retractus competit.* Hæc enim duo requiſita conjungenda ſunt, cum non ſufficiat, ut quis Nobilis, ſed inſuper neceſſarium, ut Ordini Equeſtri adſcriptus & immatriculatus ſit, licet bona immobilia nondum poſſideat, ſed ſolum quotannis ad Caſſam Equeſtrem certam ſolvat pecuniæ ſummam; ſæpius enim in Ordinationibus Equeſtribus & Privilegiis Cæſareis occurrunt tales locutiones, quæ alium ſignificatum non admittunt, quam ut retrahens *ex Conſortio & gremio Nobilitatis Immediatæ* eſſe debeat, prout verba §. 6. & 7. adducta v. g. Adelich Mitglied, der unter der Ritterſchafftl. Conſortio und Gemeinſchafft mit begriffen, ſatis docent, & cauſa impulſiva atque finalis in §. 4. adducta hujus Retractus aperto indicant, ne ſcilicet bona Equeſtria à Corpore Equeſtri avellantur, ſed potius apud Nobilitatem immediatam ſarta tectaque conſerventur. Porro notandum, quod, & *fœmina, v. g. Cognata & filia renunciatrix,* quæ non raro bona Equeſtria allodialia (ut

in

in *Suevia* Baronissa de Hohfeld pagum Wanckheim, & prædia Eck & Grespach, Corpori Equestri ad Nicrum immatriculata) possident, ad hunc Retractum Equestrem admitti possit, cum non saltem introductus sit, ut bona in familia, sed etiam in ipsa Nobilitate, & Contributione ad Cassam ordinariam Equestrem, conserventur. KNIPSCHILD, *de Nobilitate L. 3. c. 9. n. 75.* Quod si tamen *fœmina non Nobili* nubat, tunc suam dignitatem quodammodo alterat, & jura inde manantia, cum prærogativis status & pristinæ conditionis tantisper perdit, cum ex dignitate & conditione mariti æstimanda sit. *L. 8. L. 12. ff. de Senat. L. 3. L. 7. C. de Murilegul.* TIRAQUELL. *de Nobilit. L. 11. c. 18. n. 16. &c.* Dn. STRYK. *Us. mod. §. 9. seq. ad Tit. de Senat.* MULLER, *Disp. de Matrim. Nobil. cum ignob. §. 14.* Et hinc non saltem ipsa, sed & *liberi inde nati*, utpote qui Patris conditionem notorie sequuntur, nec de nobili ortu suæ matris participare possunt, BESOLD. *Cons. 1. pag. 2. n. 260.* TIRAQUELL. *de Nobilitat. c. 18. n. 20. &c.* Jus Retractus Nobilibus immediatis competens minime exercere possunt,

prout

prout ab Illuſtri Facult. Jurid. Tubing. hoc ipſis denegatum, Anno 1682. docentibus Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 489. & 490.* & Dn. D. GRASSO, *Diſp. de Except. Nobilit. ſſ. 10. p. 24.* Porro exinde ſequitur, quod alii Nobiles atque Barones immediati, qui v. g. votum & ſeſſionem in Circulis & Comitiis habent, Dn. D. SCHWEDER, *Jur. Publ. Part. Spec. Sect. 2. c. 8.* neque tamen Ordini Equeſtri in Franconia, Suevia, Rhenenſi & Wetteravia adſcripti, ibique immatriculati, hoc Jus Retractus, ceu ſolis Nobilibus immediatæ Nobilitati incorporatis competens, ſibi attribuere nequeant. In terminis Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 485. ad n. 490.* cum talia ſint ſubjecta, qualia permittuntur eſſe à ſuis prædicatis. BARBOSA locupletat. *L. 17. c. 68. ax. 4.* & inſuper hic ratio privilegiorum plane ceſſet, cum bona equeſtria extra Conſortium Nobilium immediatorum illorumque Corpus Equeſtre, abirent. Ex eadem ratione vix ac ne vix quidem Poſſeſſores prædiorum nobilium bona extra Conſortium alienata retrahere poſſunt, cum non ſint membra immatriculata, per Deducta KREIDEMANNI, von des Teutſchen

Adels

Adels Stand, *qu. 10. c. 15.* NOLDEN, *de Nobilitat. c. 17. n. 34.* D. NAGEL, *Thes. Inaugural. §. 25.*

§. X.

Illud adhuc circa *subjectum activum* Retractus quæri posset: *an Nobiles Immediati Sueviæ, bona Equestria Franconiæ vel Rhenensia, & sic vice versa, ac in subsidium Corpus Equestre Franconiæ in Suevia, & vice versa, jus Retractus exercere possit?* Et cum in Privilegiis Cæsareis, incorporatio & immatriculatio, ad exercitium hujus Retractus, requiratur, & ratio præcipua in eo ponatur, ne bona Equestria extra Consortium, matriculam & Contributionem Nobilitatis & Directorii nempe illius, ubi bona sita sunt, abeant, ex qua ratione etiam Directorio rei sitæ, denunciatio facienda sit; ideo congruentius & probabilius credendum erit, quod Nobilitas Franconiæ, Sueviæ, Rhenensis & Wetteraviensis, non nisi in Suevia, Franconia, tractu Rhenensi & Wetteraviensi, sicque in bonis Equestribus, ad tractum illum spectantibus, hoc jus Retractus exercere possit, maxime, cum peculiaria & distincta privilegia,

vilegia, etiam ab Imperatoribus concessa, habeant, & Ordo Equestris Francon. Sueviæ & Rhenensis d. 14. Maji Anno 1609. in Spirensi Recessu expresse constituerit, quod quilibet Ordo & Circulus, deficientibus aliis, jure Retractus uti, sicque omnes vires eo intendere debeat, ut bona Equestria, bey seinem Ritter-Crayß, apud suum Circulum & Classem, conserventur. KNIPSCHILD, *de Nobilit. L. 3. C. 9. n. 17.* Annon vero ad minimum Nobiles Immediati Franconiæ, v. g. loco Odenwald, Rhön und Werra, & Nobiles Districtus Sueviæ, Neckar und Donau incorporati, etiam bona Equestria alii loco v. g. Altmühl, Baunach in Franconia, vel Kocher, Bodensee, &c. in Suevia adscripta & immatriculata, retrahere possint? Item, annon Corpus Nobilitatis Equestre Sueviæ ad Nicrum & Sylvam Herciniam, bona Equestria ex Corpore ad Danubium & Creichgau alienata, & Corpus Nobilitatis Franconiæ, Steigerwald, possit prædia alienata, in districtu Gebürg, & sic porro, jure Retractus revocare queant? est quæstio, quæ sane non caret sua difficultate. Et si Nobilis Immediatus, duobus locis, in Franconia & Sue-

via, immatriculatus esset, uti plura prostant exempla, quin tunc in illis duobus districtibus, ubi membrum est, hoc jure retrahendi gaudeat, nullum habet dubium; sin autem non nisi unius loci matriculæ inscriptus est, tunc, ex supra jam adductis rationibus, probabilius videtur, quod Nobilis Immediatus & Corpus intregrum Equestre, non nisi illa bona retrahere possit, quæ ad illum Tractum, ubi incorporatus, spectant, & quæ Collectationi & matriculæ illius districtus præcise subjacent. Quamvis hujus quæstionis finalem decisionem ulteriori meditationi reservo, & ex praxi optimam decisionem petendam esse, existimo.

§. XI.

Pergo jam ad PERSONAS, à quibus bona Equestria retrahi possunt & omnes huc referendi, qui non sunt in gremium & Consortium Nobilitatis Immediatæ recepti, sive Electores, Duces, Principes, Comites, Barones & Nobiles, Archi-Episcopi, Episcopi & Prælati, denique privati, & quicunque tandem fuerint. Nam in Privileg. FRANCON. de Anno 1609. & 1652. LUNIG. in

Reichs-

Reichs-Archiv. *P. spec. Contin. III.* im 2. Absaz, N. XIII. XX. p. 50. & 60. SUEVICO de Anno 1624. & 1652. D. BURGMEIST. *Cod. Diplom. p. 328. & 331.* RHENENSI & WETTERAVIENSI de Anno 1605. & 1609. LUNIG, *d. l.* im 3. Absaz, Nro. XIII. & LXII. p. 20. & 70. & ALSATICO de Anno 1614. expressum est, quod, sive alienatio in Majores, medios, seu minores Status fiat, hohen, mitteln und niedrigen Stands, nihilominus jus retrahendi fundatum esse debeat: & in Nobilibus mediatis *Ord. Franc. p. 1. tit. 15. & Rhen. p. 1. tit. 14.* per hæc verba: Sintemahlen auch die Erfahrung bezeuget, und nur allzuviel offenbahr, was in kurzer Zeit für ansehnliche, stattliche Adeliche Güter nicht allein von ihren Geschlechten, sondern gar aus der Ritterschaffts Anlagen, Gewalt und Gemeinschafft in andere Hände, dahero selbiger wegen keine Reversion mehr zu gewarten, kommen. Uti in *Privileg. Suevico* de Anno 1624. per formalia in §. 6. adducta, clarius & generaliter disponitur, quod Retractus tunc demum, si bona Equestria ex Consortio & Communione Nobilitatis immediatæ alienentur, locum habere debeat. Id quod etiam

in *Privileg. Franc. Rhenens.* de Anno 1652. ibi: die aus ihrer Gemeinschafft und Mittel verhandelte Güter belangend, LUNIG. *d. l.* im 2. Absaz, Nro. XXXIV. p. 89. & im 3. Absaz, Nro. LXII. p. 72. & Suevico de Anno 1652. ibi: sondern auch, weilen theils Mitgliedere und Zugewandte sich unterstehen, ohne Anmeldung bey ihres Viertels-Räthen, und Ausschüssen, ausserhalb der Ritterschafft, ihre Güter, Zehend und Gülten zu verhandeln und zu veralieniren ꝛc. D. BURGM. *Cod. Dipl. p. 330. 331.* repetitur. Quod si igitur alienatio in Nobilem immediatum fit, qui in Corpore Equestri, ut membrum, comprehensus est, tunc notorie contra eum cessare debet hoc Jus Retractus. Dn. D. HARPPR. *Consil. 83. n. 498. usque ad n. 501.*

§. XII.

OBJECTUM hujus Retractus Equestris constituunt bona Equestria, quæ semel corpori Ordinis Equestris incorporata, & ad Cassam Nobilium contributiones & alia onera detulerunt, welche Adeliche Güter der Freyen-Reichs-Ritterschafft einmahl incorporiret, und mit der Contribution zu der gemeinen Ritter-Cassa

und

und Truhen vertretten worden. KNIPSCH. *de Nob. L. 3. cap. 9. n. 15.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 468. ſeqq.* prout ex *Ordin. Eq. Franc. P. 1. Tit. 15. & Rhenenſ. tit. 14. & Privileg. Sueviæ Nobil.* de Anno 1624. ſupra §. 6. & 11. adducta ſatis patet. Et inſuper probat Privil. *Franc. Nobil.* de Anno 1626. & 1652. ibi: die aus ihrer Gemeinſchafft und Mittel veränderte Adeliche Güter belangende & 1668. ibi: bey beſchehenden Verkauff einiges dem Ritter-Corpori quomodocunque afficirtes Guth oder Gefäll ꝛc. LUNIG. *d. l.* im 2. Abſatz Nr. XX. XXXII. & XCIV. p. 59. 89. 92. & 184. Et conſpirant non tantum privilegia *Nobil. Suevic.* de 1652. ibi: Wegen eines Einſtand Rechtes und Ausloſung der auſſerhalb der Ritterſchafft verkaufft und veränderten Ritter-Güter, mit einem ſonderbahren Privilegio de Anno 1624. verſehen und begnadet worden ꝛc. ſondern auch, weilen theils Mitgliedere und Zugewandte ſich unterſtehen ohne Anmeldung bey ihres Viertels-Räthen ꝛc. ihre Güter zu verhandeln und zu alieniren ꝛc. & de Anno 1688. in verbis ſupra §. 6. adductis. LUNIG. im 1. Abſatz, Nro. XXX. XL. LXIV. p. 82. 94. 102. 103. & 129. ſed privilegia Nobilit. *Rhenenſ.* & *Wetterav.* de

Anno 1626. 1652. & 1702. in verbis jam adductis & Anno 1666. ibi: Sammt der von uns zu Erhaltung der Familien dabey gethanen Erklärung und Erläuterung, daß nemlich in denen Fällen, wann ein weiters Verwandten oder gar extraneo aus Mittel berührter Ritterschafft, ein eigenthümlich Lehen oder aber ingehabtes Guth, Gefäll, Nuzung, oder Angehör, wo die gelegen, verkaufft, versezt, oder einigerley Weiß veräussert wird, den nähern Verwandten den Verkauff, Abtrieb und Einstand bey einem solchen verkaufften und veralienirten Guth, Renthen, Gülten, und andern dergleichen Gerechtigkeit, samt deren Pertinentien, gegen Leistung der Gebühr gestattet, und dabey gehandhabet werden sollen ꝛc. LUNIG. 3. Absaz. Nro. XXXI. & XLII. p. 55. 69. 72. 74. Hinc Jus Retractus, si à Nobilibus Immediatis aliquod prædium extra Consortium Equestre venditum, quod Corpori Equestri plane non fuit adscriptum, neque ibidem immatriculatum, notorie cessat, cum, quoad hæc bona, quæ Corpori bonorum immediat. Nobilit. non sunt inserta, tum causa impulsiva, ne scilicet bona immediat. Nobilit. imminuantur, tum Finis privilegii, qui est conservatio Illustris hujus Corporis, & deni-

denique voluntas Legislatoris, ſive cauſa efficiens hujus beneficii, notorie deficiant: & ideo beneficium hoc nihilominus locum habere, nemo dicere valeat, niſi qui ipſa Juris principia everſa velit. Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 496. & 497.* Porro negari nequit, quod in caſu, ſi prædia ex matricula Bonorum Nobilit. Immediatæ & extra Conſortium Nobilium ſemel ſint alienata, itidem Jus Retractus amplius obtineat, cum eo ipſo, dum extraneo & ex matricula vendita, naturam prædii Equeſtris, & ſic per conſequens etiam Jus retrahendi, Nobiles Immediati amiſerint, ita, ut, licet deinde ab hiſce Extraneis poſſeſſoribus ſæpius nova fiat alienatio, nihilominus ob defectum objecti, nempe prædii Equeſtris, ad quod hoc Privilegium reſtrictum, Jus Retractus ceſſet, neque amplius exerceri queat, prout cum Facultate Illuſtri Tubingenſi ſentit Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 466. usque ad n. 472.* Notandum tamen eſt, quod *conjunctim* & alienatio ex matricula, & extra conſortium Equeſtre, hoc in caſu neceſſaria ſit atque requiratur. Quando enim alienatio ſolum extra Conſortium Nobilium Immediatorum,

 ſcil.

ſcil. in *Plebeium* ſeu *Ignobilem* (qui vocantur bonorum Poſſeſſores, Germ. Güter-Beſitzer) facta, Corpori Equeſtri Nobilium immediatorum Jus Retractus haud denegandum, cum in Privilegiis Cæſareis non reſpiciatur Retractus de perſona ad perſonam, ſed de perſona ad prædium, matriculæ equeſtri & contributionibus ſubjectum, ne hoc ex ea & contributione ad caſſam equeſtrem exeat, uti quoque Dn. D. HARPPR. *l. c.* intelligendus. Prout etiam in prædiis avitis ſemel in extraneum alienatis ita juris eſt. RICHT. *Dec.* 76. *n.* 40. ubi aliquot præjudicia adducuntur. Quod ſi tamen intra triennium, à Nobili Immediato immatriculato, prædium extraneo venditum, & ab hoc, intra id tempus, iterum in alium, extra Conſortium Equeſtre, translatum fuerit, tunc verius judico, quod Jus Retractus, ob alienationem extra Nobilitatem immediatam factam, per ſubſecutam novam alienationem in extraneum, huic invito adimi non poſſit. *L.* 11. *de Regul. Jur.* cum jus alteri quæſitum regulariter nec Princeps cuiquam aufferre queat. PETR. ANTHON. DE PETRA, *de Jure quæſit. non tollend. per Principem, cap.* 24.

&

& passim. BESOLD. *Cons. 161. n. 61.* STRUV. *Exerc. 44. th. 11.* & condictio ex Privilegiis Cæsareis ob Retractum competens in rem scripta sit, remque ipsam sequatur, etsi in centesimam manum, imo per mille manus ambulaverit. MANZ. *Dec. 1. 9. 48. n. 4.* BOER. *Decis. 182. 123.* GAIL. *L. 2. Obs. 19. n. 7.* JOH. A SANDE, *Decis. Frisic. L. 3. Tit. 5. def. 13. qu. 2.* *

C 5 §. XIII.

* Recte se habent, sine dubio adhuc dicta, si anteriora tempora respiciamus. Sed porro jam monendum est, nullo modo bona Equestri Matriculæ semel inscripta, ad quemcunque demum ea pervenerint, à præstationibus Cassæ inferendis esse immunia, aut exemta; sed rem transire cum onere. Ut asserti veritas evadat manifestior, lubet adducere Rescriptum novissimum Augustissimi Imperatoris CAROLI VI. quod sub dato Viennæ 17. Aug. 1719. in causa *Dn. Comitis de Castel* emanavit, qui, dum Pagum *Urspringen*, tanquam Feudum sibi apertum, jure consolidationis occupavit, & ab oneribus Equestri matriculæ, cui antehac inscriptum fuerat, debitis se eximere voluit, per sententiam in Judicio Aulico latam condemnatus, & exsecutio denen Crayß-ausschreibenden Fürsten in Francken, demandata fuit. Tenor

Cæsar.

§. XIII.

De cætero nihil intereſt, *bona immobilia avita*, *paterna*, *gentilitia*, vulgo Stamm-Güter, vel *patrimonialia & hæreditaria*, vulgo

Cæſar. Reſcripti, quod nudius tertius obtinui, ſequens eſt:

CARL ꝛc.

(Tit.) Ewer Lbd. Lbd. wird auſſer Zweiffel vorhin wohlbekannt ſeyn, was in der unter Glorwürdigſter Regierung unſers in GOtt ruhenden Herrn Vaters und Vorfahrers am Reich, weil. Kayſer Leopold an Dero dermahligen Kayſerl. Reichs-Hof-Rath obgeſchwebten, und von deroſelben am 14. Auguſt. 1702. mittelſt Eröffnung einer Sententiæ paritoriæ cum reſervatione petitorii abgeurthelten Streit- und Mandat-Sachen ſich verhaltend zwiſchen der unmittelbahren Reichs-Ritterſchafft in Francken Orts Röhn und Werra Impetranten eines- entgegen und wider den Grafen von Caſtell Impetraten andern Theils, die Collectation des Dorfs Urſpringen betreffend, von allerhöchſt-ſeligſt gedachten Ihro Kayſerl. Majeſtät für eine Kayſerl. Executions-Commißion dem Löbl. Fränck. Crayß-Ausſchreib-Amt aufgetragen, und zu derſelben Vollſtreckung ſowol allerhöchſt dieſelbe, als auch nachgehends Unſer Ihro in der Kayſerl. Regierung gefolgter Herr Bruder Kayſer

go Erb-Güter, seu *jura & res incorporales* sint, ut respective arces, Civitates, Pagi, Villæ, Census & Proventus, annui reditus, Deci-

Kayser Joseph allermildesten Andenckens, und Wir selbsten nach Antretung unserer Kayserl. Regierung für nachdrückliche Excitatoria erlassen haben;

Wie nun bey Uns die Impetrante Ritterschafft ohnaussezlich um dermahlige Vollstreckung eines vor so vielen Jahren ausgefallenen und ad Executionem verwiesenen Kayserl. Judicati auch darauf jederzeit mit wohl-bedächtlicher Erwegung gefolgten nachdrücklichen Verordnungen gebetten, und Wir Uns umständlich vortragen lassen, was in dieser Sachen sowohl bey ob allerhöchst-seel. gedachten Unsern Herrn Vatern allerglorwürdigsten Regierung von dem zu Regenspurg fürwährenden Reichs- auch Fränck. Crayß-Convent, und bey Uns selbsten von diesem leztern, wie auch dem Bischoff zu Würzburg, als respectu der Grafen von Castell über das Dorf Urspringen Oberlehnherrn, und nur besagten Grafen angebracht, und vorgestellet worden, wir auch, nach wohlerwogenen sämtlichen Umständen, die einer Seits eingewendete Ursachen nicht vor erheblichen befunden, anderer Seits aber die Ritterschafft allbereit 17. Jahr nach ausgefallener Paritori-Urtheil von dem beklagten Grafen, ohne einmahl das in senten-

Decimæ, Pedagia, Gabellæ & ſimilia jura, quomodocunque etiam nominentur. KNIPSCHILD, *l. c. L. 3. c. 9. n. 18. & 74. usque n. 79.* de Nobil. Diſp. Gieſſ. *de Prælat. in rebus alienat. ex jure Retract. c. 4. n. 1. usque ad n. 85.* Dn. RHET. *Diſp. de Jur. Retract. Gentilit. c. 3.* cum ſupra, §. VI. XI. & XII. adducta verba generalia Privilegiorum *Suevic. Nobilit.* de Anno 1624. & 1652. Privileg. *Nobil. Immed. Francon. &*

Sue-

ſententia reſervirte Petitorium anzuſtellen, umgetrieben worden;

So können wir, zu Folg der heilſamen Juſtiz und Unſers obtragenden Kayſerl. Amts nicht länger anſtehen, die via facti aus der poſſeſſione vel quaſi des Juris collectandi entſezte Reichs-Ritterſchafft cum omni cauſa zu reſtituiren, und wollen dahero Ew. Lbd. hiemit nochmahlen und nachdrücklich ermahnet haben, daß ſie ſamt oder ſonders, alles Caſtelliſchen Einwendens ungehindert, ſub termino duorum menſium mit der Execution denen obgedachter maſſen vorhergegangenen Verordnungen gemäß verfahren, und an Uns, wie es geſchehen, ſodann berichten. Wir ſind des ohn-einſtelligen Erfolgs von Ewer Lbd. Lbd. gewärtig, und verbleiben Ihnen reſp. mit ꝛc. Wien den 17. Aug. 1719.

Suevic. de Anno 1688. *Privil. Nob. Equestr. Rhenens.* & *Wetteraviens.* de Anno 1702. nullam admittant restrictionem. Et *Ordinat. Equestr. Suevica* de Anno 1653. §. 21. similia Formalia in se habeat: Wann ein Adelich Mitglied, seine Adeliche Güter, es seyen gleich Schlösser, Dörfer, Flecken, Weyde, Zinß und Gefäll, Zehenden, Gülten, Wälder, Aecker, Wiesen, Recht und Gerechtigkeit, wie die Nahmen haben mögen, käufflich hinweg zu geben vorhabens 2c. Nihil porro interest, sive in totum sive pro parte alienatio fiat. *Ordin. Equestr. Francon. P. 1. tit. XV.* & *Rhenens.* & *Wetterav. P. 1. tit. XIV.* Privilegium *Immed. Francon.* & *Suevic.* de Anno 1688. *Rhenens.* & *Wetterav.* de Anno 1702. Neque excludimus bona *Emphyteutica*, THEODOR. REINKING. *de Retract. qu. 3. n. 73. &c.* KNIPSCHILD. *d. L. 3. c. 9. n. 75.* An vero idem dicendum de *bonis Feudalibus?* Affirm. KNIPSCHILD. *de Nobil. L. 3. c. 9. n. 32.* & *75.* & sequitur eum Dn. NAGEL, *in Notis ad thes. suas Inaug. Tubing. de Nexu Ordin. Equestr. Immed. in Suevia, Francon.* & *Terra Rhen. th. 15.* quibus & meum calculum, exiguum licet, addo, si Vasallus

Feu-

Feudum paternum extraneo vel etiam Agnato remotiori vendiderit; tunc enim, vel de jure Feudali communi, Agnati à primo acquirente deſcendentes, interque illos proximiores Jus retrahendi & revocandi habent conceſſum 11. *Feud.* 3. *ſ.* 7. & 26. *ſ. Titius.* SCHRADER. *de Feudis P.* 8. *c.* 3. ROSENTHAL. *de Feud. c.* 9. *membr.* 2. *Concl.* 87. *&c.* STRUV. *Synt. Jur. Feud. c.* 13. *aph.* 21. ita ut etiam Directo Domino 11. *Feud.* 9. *ſ.* 1. concurrenti præferendi ſint, cum Jus Agnatis quæſitum neque Domino directo interverti & mutari poſſit, & Agnati in ſuccedendo Domino directo ſint potiores. Vid. RICHT. *dec.* 76. *n.* 98. TIRAQ. *de Retract. lignar. ſ.* 21. *Gloſſ. un. ſ.* 1. aliique allegati à Dn. STRYK. *in Uſ. mod.* & 22. *ad tit. ff. de Contrah. empt. vendit.* ubi teſtatur, quod Colleg. Jurid. Wittebergenſ. Anno 1692. ita reſponderit. SCHRADER. *de Feud. P.* 8. *cap.* 7. *n.* 29. COCCEI. *Hypomnemat. Jur. Feud. tit.* 8. *n.* 6. Dn. D. SCHWEDER. *Diſp. de Jure Agnat. th.* 37. MAIER. *Comment. ad Jus Feud. commun. c.* 9. *ſ.* 33. *p.* 344. & 345. & ad hunc, de quo ſaltem loquitur, caſum reſtringendus eſt

KNIP-

KNIPSCHILD. *d. L. 3. c. 9. n. 32. An autem unumquodque membrum Nobilitatis immediatæ, licet non ſit ex agnatione primi acquirentis, Jus retrahendi ſibi arrogare, & feudum, quod Dominum directum habet Statum aliquem Imperii, extra gremium Nobilitatis alienatum retrahere valeat?* majoris momenti quæſtio eſt; Et ſane ſi Dominus directus conſenſum alienandi in genere dederit, & nulla perſona in conſenſu expreſſa, ſicque alienatio libera in quemcunque Vaſallo permiſſa ſit; de quo vid. SCHRAD. *de Feud. P.* 8. *c. 4. n. 14.* ROSENTH. *de Feud. c. 9. Concl. 33. n. 4.* Dn. STRYK. *Diſp. de Oblig. Feudi conſenſu munita c. 3. n. 10.* aut Feudum ſit mere hæreditarium & alienabile. 11. *Feud. 48.* STRUV. *Synt. Jur. Feud. c. 13. aph. 13. c. 9. aph. 12. n. 1. &* SCHRADER. *de Feud. P.* 7. *c.* 7. *n. 12.* VULTEJUS, *de Feud. L. 1. c. 9. n. 156.* STRYK. *de Cautel. teſtam. c. 6. m. 2. ʃ. 8. & 9.* tunc Retractus nec hoc in caſu prohibitus videtur. Domini enim directi nil intereſt, quicunque tandem ex conſenſu ejus generali, vel ex natura Feudi, tale Feudum accipiat, modo de cætero Feudi ſit capax. Quod ſi autem conſenſus

ſenſus Domini directi in certam perſonam, v. g. Titii, directus ſit, tunc notum eſt, quod conſenſus Domini, ut ſtricti juris, de perſona ad perſonam extendi nequeat. VULTEI. *de Feud. L. 1. c. 10. n. 66.* SCHRADER. *de Feud. P. 8. cap. 4. n. 14.* ZASIUS, *de Feud. P. 9. n. 36.* ROSENTHAL. *de Feud. c. 9. concl. 33. n. 1. & 2.* D. STRYK. *laud. Diſp. c. 3. n. 2. cum ſeqq.* quia limitata cauſa limitatum producit effectum, & Dominus invitus alienum Vaſallum per ejusmodi Retractum ſibi obtrudi non facile patietur. Dn. STRYK. *Cautel. Teſt. c. 6. membr. 1. §. 1. & in Diſp. de Jur. & Action. non ceſſibil. c. 4. §. 1. & 8.* Ideo videtur dicendum, hunc Retractum, ex modo allegatis rationibus, hoc in paſſu non admittendum eſſe: niſi quis, cum D. STRYKIO, *Diſp. de Oblig. feud. conſenſu munit. c. 3. n. 5.* illam extenſionem admittere velit, ſi ſit ſimilis conditionis vaſallus cum primo, & Domini plane nihil interſit; imo ſic conſenſurus præſumeretur, ſi de tali perſona cogitaſſet, quod tunc alienatio permiſſa, ſicque itidem Jus Retractus non denegandum ſit. Porro, *ſi Feudum, de quo Nobilis immediatus inveſtitur,*

aper-

apertum ad Dominum directum pervenerit, num ne is necessario hoc rursus Commembro Corpor. Equestr. concedere teneatur; an vero Extraneum pro lubitu de eo investire ipsi permissum sit, &, si hoc factum, an Nobilibus Immediatis jus retrahendi competat? quæstio est, non minoris momenti, nec in præsens sicco pede prætereunda; siquidem casus tales sæpius contingere possunt. Decisionem quod attinet, sane ea anceps est, dum in supra memoratis Cæsareis Privilegiis de hoc casu nihil dispositum reperitur. Urgebunt Immediati Nobiles; sibi æque non posse obtrudi membrum, ac Feudi Dominus id sibi fieri non patietur. Putarem tamen, cum, deficientibus omnibus vasalli Agnatis & à primo acquirente descendentibus, feudum ad Dominum revertatur, & per consolidationem feudi naturam amittat, bonorumque allodialium indolem, salvis tamen juribus ad Tertium spectantibus induat: cum nemo ad liberalitatem exercendam, regulariter cogi possit, Retractui ne tunc quidem locum esse, si Dominus ea bona denuo feudalia efficiat, & de iis alium Vasallum, qui Nobilitatis Immediatæ membrum non est, investiat; nisi

forte, cum Domini consensu, bona ista feudalia in matriculam Equestrem semel relata fuerint. Accedit & illud, quod in causa Retractus Privilegia Cæsarea de emptione venditione & similibus, von Veralienirung und Veräusserung, non autem de tali casu, qualis præsens est, loquuntur. Facit tamen aliquo modo pro Nobilibus immediatis, quod Gloriosissimus Imperator Leopoldus in Privilegio de Anno 1702. d. 12. Jul. eam gratiam *Nobil. Rhenens. & Wetterav.* impertivit, ut, quoties contingat, ex Bonis Equestribus quædam aperta & vacantia fieri, ea non in Fiscum Cæsareum redigi, sed Corpus Equestre de iis investiri debeat. Verba Privilegii ita habent: Hierumben mit wohlbedachtem Muth, guten Rath und rechtem Wissen, haben Wir gemeldter Rhein- und Wetterauischen Ritterschafft die besondere Kayserliche Gnade gethan, thun auch solches hiemit, und in Krafft dieses Briefs, daß, wann und so oft hinfüh
ro von denen uns und dem Heil. Röm. Reich zu Lehn gehenden Gütern, womit von Alters her die Rhein- und Wetterauische Ritterschafftliche Mitglieder belehnt gewesen seyn, Uns, Unsern Nachkommen am Reich, und dem Heil. Röm. Reich etwas heimfallen wird, auf mehr gedachte

Rhein-

Rhein- und Wetterauische Ritterschafftl. Mitglieder sonderbahr vor andern gnädigste Reflexion gemachet, und gegen einen billich-mäßigen Abtrag, worüber sie sich mit Unserer Kayserlichen Hof-Cammer zu vergleichen, auf einen Lehen-Träger damit belehnt werden soll. LUNIG. im Reichs-Archiv. *Part. Spec. Contin. III.* im 3. Absaz, N. XL. *p. 65.* quod etiam Anno 1688. d. 21. Jul. *Nobil. Immed. Franc. & Suevicæ* concessum. LUNIG. *l. c.* im 2. Absaz, N. XXXIII. *p. 88.* Und im 1. Absaz, N. LXV. *p. 131.* Postremo *Nobilitati Rhenens. & Wetterav. in Privil. de Anno 1702.* hoc jus Retractus, quoad bona, à Nobilibus masculis & fœminis in monasteria quocunque titulo allatis, concessum legitur, hisce verbis: Mit der ferneren Erläuterung, daß der Rheinischen Ritterschafft erlaubt seyn solle, alle von denen Adelichen Mann und Weiblichen Geschlechts, in Closter und Stifft, sub quocunque titulo, einbringende Güter, gegen Erlegung des justi pretii, solche an sich wieder zu lösen. LUNIG. *c. Tr.* im 3. Absaz N. XLII. *pag. 74.* Cæterum, ut supra dixi, hæc, quæ in utramque partem dici possent, problematice tantum adducta volo, decisionem eorum, quæ adhuc du-

bia videri poſſint, mihi nullo modo arrogaturus.

§. XIV.

Ut autem hoc Jus Retractus Equeſtris exerceri poſſit, *plura* REQUISITA neceſſaria ſunt; de quibus jam ſubinde in præcedentibus aliqua facta fuit commemoratio. Et *Primo* quidem alienatio debet facta eſſe extra Conſortium Equeſtre; ubi enim nihil alienatum, ibi nihil retrahi poteſt, & neque hoc jus naſcitur neque amittitur. BESOLD. *Conſ. 271. n. 6.* Quid autem ſub nomine *alienationis*, hic comprehendatur, diſputant Doctores. De *emtione* & *venditione* non multum dubii eſt, quin in hoc Contractu, tam de Jure communi, KNIPSCH. *de Nobilit. L. 3. c. 9. n. 90.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 38. n. 43.* Diſ. Gieſſ. CAR. JOSEPH. WELLE, *de Prælat. in rebus alien. ex Jure Retr. c. 4. num. 86. ſeqq.* quam ſecundum privilegia Cæſarea, Jus Retractus obtineat, cum in ſingulis privilegiis Cæſareis & Ordinationibus Equeſtribus illius mentio injiciatur. An vero, etiam in *permutatione* Retractus locum habeat? negandum eſt regulariter,

de

de jure communi, cum res, in quam affectio cadit, hic intercedat, & maximum incommodum esset, si loco rei conventæ, pro re data invitus pretium accipere cogeretur. KNIPSCHILD, *d. l. L. 3. c. 9. n. 92.* Dn. D. FROMMANN. *Disp. de Jur. Retr. Wurtenb. th. 29.* Dn. D. HARPPR. *Cons. 94. n. 8. 44. 61. 62. &c.* nisi, si res cum pecunia traderetur, & excessus pecuniæ numeratæ nimius esset; tunc enim magis pro emtione & venditione pronunciandum, & Jus Retractus admittendum. MEV. *P. 3. Dec. 25.* Dn. D. HARPPR. *Cons. 38. n. 24. sqq. n. 41.* D. LAUTERB. *Coll. theor. pract. §. 39. ad Tit. ff. de Contr. emt. vendit.* D. RHETIUS, *Disp. de Jure Retr. gentilit. c. 3. n. 38. &c.* vel si in fraudem Legis permutatio ad excludendum Retractum fieret, KNIPSCHILD, *d. c. 9. n. 39.* Disp. Giess. supra laudat. *c. 4. n. 225. &c.* D. RHETIUS, *Disp. de Jure congrui c. 4. pag. 40. &c.* Sed in Retractu Equestri aliud dicendum videtur, cum *Ord. Equest. Franc. P. 1. tit. 15. & Rhen. & Wetterav. P. 1. tit. 14.* in Retractu permutationem hisce verbis includat: Käufflich oder sonsten (ausserhalb da es zu mehrerm seinen Nuzen

gegen andere gelegene Adeliche Güter Tauschweiß geschehe) hingeben solle. LUNIG. *Archiv. Imp. P. Spec. Cont. III.* im 2. Absaz, N. VI. p. 23. & im 3. Absaz, N. XXIV. *pag. 43.* cum verba illa generalia, oder sonsten hingeben, omnem alienationem sub se comprehendere videantur *l. f. Cod. de Reb. alien. non alien.* ibique Doctores, & exceptio firmet regulam in non exceptis, cum frustra permutatio utilis erga alia prædia equestria exciperetur, nisi sub regula contractus permutationis, ut habilis ad Retractum fundandum contineretur. BARBOSA locupl. *l. 5. c. 28. ax. 33.* Uti quoque *Privilegium Rhen. & Wetterav.* de Anno 1666. in verbis generalibus §. 12. allatis: verkaufft, versezt, oder einigerley Weiß veräussert wird, permutationem vix excludere videtur: potissimum vero Privilegium Cæsareum *Nobilit. Immed. Francon. & Suevic.* Anno 1688. & *Rhenens. & Wetterav.* Anno 1702. concessum, clarius hoc exprimit, verbis hisce: Zum andern werden von denen eigenen Mitgliedern nicht nur allein das Steuer-Recht, dem Corpori, nicht per Expressum vorbehalten, sondern wohl gar in der Güter Anschlag mit gesezt, simulati contractus, mit Verheelung des veri

em-

emtoris aut pretii gemacht, allerhand Gratialitäten, als Kinder-Erziehung, Hof-Land- oder Kriegs-Charges, mit einbedungen, auch pro parte Tausch-Stück mit eingeworffen, (Also wann Tausch- oder Pfand-Schillings-*Contract in Fraudem Legis* abgeredt und vermeintlich geschlossen werden) einfolglich durch mächtigere Käuffer die Posseß Ritterschafftl. Steuer-Rechts an sich gerissen, die Gratialitäten einen wollenden Retrahenten, zu höherer Geld-Summa angeschlagen, und wegen der zugeworffenen Tausch-Stücken (oder des abgeredten Pfand-Schillings) das Jus retrahendi gar denegiret und nicht eingestanden ꝛc. die bedungene Gratialitäten und die mit Einwerffung groß oder kleiner Tausch-Stücken (samt denen Pfandschafften,) wir dahin Kayserl. interpretiren und ausdeuten möchten, daß solche einen retrahirenden Ritter-Glied nicht um eines Hellers werth, von dem Verkäuffer angeschlagen, weniger von den Retrahenten bezahlt werden, die Tausch-Einwerffung und Pfandschafft aber das Einstand-Recht nicht hemmen, weniger des Einständners conditionem duriorem machen sollen, mit dem anhangenden Befehl, daß nicht der Retrahent, sondern der Verkäuffer, als in dessen Gewalt und Gewahr-

same die Tausch-Stücke tradiret worden, solche wieder in natura oder in einem sich mit dem Käuffer zu vergleichen habenden Werth herbey zu schaffen, oder gut zu thun schuldig und verbunden seyn solle. Und dann interpretiren, erläutern und erklären Wir, aus obangezogener Kayserl. Macht, die einbedingende Gratialien, wie die Nahmen haben oder bekommen mögen, sammt denen Tausch-Stücks-Einwerffungen, auch Pfandschafften ein vor allemahl dieser Unverbindlichkeit, daß nehmlich Sie oder jedes insonderheit, weder dem Retrahenten, um eines Hellers Werth Ersezung zu ziehn, noch des Einstands- oder Auslosungs-Recht schwerer machen, weniger solches gar aufheben und hintertreibeu sollen, mögen noch können, sondern sie sollen alle und jede, da nach dieser Unserer Kayserl. Vergünstigung der Einspruch oder die Auslosung interponiret wird, intuitu retrahentis, pro non adjectis, reputirt und gehalten, (zumahlen solcher Einstand auch auf die Pfandschafften so zu Präjudiz und Schwermachung des *Privilegii* vorgenommen werden mögten, extendiret seyn.) LUNIG. Reichs-Archiv. *P. Spec. Contin. III.* N. LXIV. p. 129. 130. im 1. Absaz, & Nro. XXXIV. p. 94. im 2. Absaz, & N. XLII. p. 73. & 74. im

im 3. Absaz. D. BURGM. *Cod. Diplom. p. 333.* ubi notandum, quod verba aliis typis expressa, non nisi in Privilegio Suevicæ Nobilit. in ampliori forma concesso, extent.

§. XV.

Similiter in *Privilegio Suevico* de Anno 1688. supra in §. XIV. adducto in verbis aliis typis expressis, extensio est facta ad Jus *antichreticum*, si nempe jure antichretico prædium Equestre in Extraneos eum in finem translatum, ut jus reluitionis grave & difficile reddatur, visque Privilegii eludatur. Uti quoque *Privileg. Rhenens.* & *Wetterav.* de Anno 1666. *oppignorationis*, Versezung, mentionem facit, & de Anno 1702. verbis: in §. XIII. adductis, Retractum bonorum monasteriis illatorum, admittit, sub quocunque tandem titulo bona equestria in manus mortuas Monasteriorum pervenerint. Equidem, de jure recepto & usitato, ex Pignore jus Retractus locum haud habet. KNIPSCH. *l. c. L. 3. c. 9. n. 102.* Dn. D. FROMMANN. *laudat. Dissert. §. 26.* THEODOR. REINKING. *de Retract. qu. 4. n. 96.* dubium tamen non est, quin, per privilegia

Cæſarea & Statuta etiam in oppignoratione, quæ via ſaltim eſt ad alienationem, Retractus introduci potuerit. D. STRYK. *de ſucceſſ. ab inteſt. Diſſ. 6. c. 1. ſ. 27.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 94. n. 71.* De cætero vero ex hactenus traditis bene concludi poteſt, quod in *datione in ſolutum*, *L. 4. C. de Evict. L. 24. pr. de Pign. action.* D. FROMM. *th. 28.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 94. n. 38. ſeqq. & Reſp. 88. n. 10. 11. diviſione L. 1. C. Commun. utriusque judic.* RHET. *Diſp. de Jure Retr. gent. ſeu conſang. c. 3. n. 36. 37.* & *datione in dotem* prædii æſtimati venditionis gratia, *L. 10. ſ. 4. de Jur. dot. L. 5. C. de Jur. dot. L. 3. ff. Loc. Cond.* D. FROMM. *d. th. 28.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 94. n. 41. & Reſp. 88. n. 12.* vel *Litis æſtimatione*, locum habeat hoc Jus Retractus. D. HARPPR. *all. Conſ. 94. n. 43.* cum hæc negotia quam proxime ad emtionem venditionem accedant, imo, mediante emtione venditione vel permutatione fiant.

§. XVI.

Non vero ſufficit, ut alienatio facta ſit, ſed porro *ipſo Jure valida eſſe* debet. In aliena-

alienatione enim *nulla* jus Retractus locum habere non poteſt, utpote quod ſupponit contractum validum, ſicuti privatio præſupponit habitum, accidens ſubjectum. TIRAQ. *de Retr. lign. ſ. 1. gl. 2. n. 5. &c.* KNIPSCHILD. *l. c. L. 3. c. 9. n. 90.* Dn. D. FROMM. *d. Diſp. th. 24.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 15. n. 72. & Reſp. 74. n. 9.* D. RHETIUS, *Diſp. de Jure Retract. gentilit. c. 3. n. 30. &c.* Et hinc, juxta Privilegia Imperatoria, ſub pœna nullitatis *neceſſarium eſt, ut denunciatio emtionis venditionis Directorio*, ubi bona ſita ſunt, *prius fiat*; ſicuti in Privilegio *Franconico* de Anno 1652. eſt conſtitutum hiſce verbis: daß der, wie auch alle andere Kauff, eines jeden Orts Hauptmannſchafft, darunter die Güter gelegen, vorher angezeigt oder denunciret werden, oder, da ſolches nicht geſchehen, ſolcher Kauff und Verkauff null und nichtig ſeyn ſolle 2c. LUNIG. *l. ſæpius cit.* im 2. Abſaz Nro. XX. & XXXIV. p. 60. & 93. Eadem ſanctio in *Privilegio Cæſareo Suevico* de Anno 1652. legitur: Wann hinführo über kurz oder lang von einem Adelichen Mitglied in Schwaben ein Adelich Gut einem hohen oder niedrigen Stand verkaufft wird, daß der, wie auch alle

andere

andere Käuffe dem Ausschuß desjenigen Viertels, darunter die Güter gelegen, denunciret werden, und da solches nicht geschehen, dieselbe null und nichtig seyn sollen. LUNIG. *l. c.* im 1. Absaz, N. XL. *p. 95.* D. BURGMEISTER. *Codic. Diplom. pag. 331. & in Privilegio Rhenensi, Wetteraviensi & Alsatico* de Anno 1652. eadem occurrunt formalia, LUNIG, *d. l.* im 3. Absaz, N. XLII. p. 72. & *Ordinat. Equestr. Alsat.* de Anno 1713. pag. 49. In *Privilegii Rhenens. & Wetteraviens.* confirmatione & declaratione de Anno 1666. ulterior facta est extensio hujus denunciationis ad Agnatos, hisce verbis: Wie dann ohne Vorwissen der Agnaten und Interessenten vorgegangene oder heimlich und unbillich vornehmende Contract zumahl unbündig, unnachtheilig, und an der Losung ihnen, sonsten auch in Mangel derer, andern Adelichen Mitgliedern unverjährlich seyn, und hafftbahr bleiben sollen, nicht allein gnädiglich erneuert, confirmiret und bestättiget, sondern auch weiter dahin extendiret, vermehret und erläutert, im Fall einige Ritter-Güter veralienirt und verkauffet würden, die Kauff zuforderist denen nechsten Gefreunden, oder da dieselbe nicht einstehen wolten, dem Directorio desjenigen Orts, darunter die Güter gelegen,

gelegen, denunciret, und, da solches nicht geschehen, dieselbe null und nichtig seyn sollen. LUNIG. im 3. Absaz N. XXXI. p. 56. ubi quoque in *Privil. Francon. & Suevic.* de Anno 1688. *Rhenens. atque Wetterav.* de Anno 1702. noviter hoc ita declaratum: Zum zweyten thun wir mit nochmahliger wohlbedächtlicher confirmation verbaliter obinserirter Kayserl. Einstands-Vergünstigungen, dieselbe dahin allergnädigst extendiren und declariren, daß nehmlich jedes Ritter-Mitglied, bey beschehenden Verkauff einiges dem Ritter-Corpori quomodocunque afficirtes Guth oder Gefäll, es seye wenig oder viel, bey Confiscation des Kauff-Schillings, verbunden seyn sollen, solchen Verkauff, den verum emtorem und das klare Pretium bey Adelichen Ehren an Eydesstatt dem Directorio, worunter das Guth oder feilgeschlagene Gefäll situiret, in Zeiten anzuzeigen, und nicht nur allein das Steuer-Recht, noch andere dem Corpori zuständige Recht und Gerechtigkeiten, wie die Nahmen haben, in dem Verkauffs-Anschlag keines Wegs zu bringen, sondern solche dem gemeinen Ritter-Wesen per Expressum vorzubehalten. D. BURGM. *Codic. Diplom. p. 334. & 335.* LUNIG. Reichs-Archiv. *P. spec. Contin. III.* im 1. Absaz, Nr. LXIX.

LXIX. p. 129. im 2. Absaz, N. XXXIV. p. 94. und im 3. Absaz, N. XLII. pag. 74. Et in *Privileg. Suevicæ Nobilitati* Anno 1624. indulto, jam erat constitutum, ut oblatio Agnatis proximis & reliquis membris fiat, illisque Jus protimiseos concedendum sit, hisce verbis: Daß er forderist dieselbige seinen Freunden und wann die nicht wolten, andern von der Ritterschafft anbiethen, und denselben den Vorkauff in gleichmäßig-billichen Werth verstatten solle, und wann sich beede Contrahenten des Kauff-Schillings nicht vergleichen könnten, solle dessen Vermittelung, Vergleich und Entscheid, bey jedes Ritter-Orts, unter welchem die feile Güter gelegen, verordneten Ausschüssen und Räthen stehen. KNIPSCHILD, *de Nobil. L. 3. c. 9. num. 18.* D. BURGM. *Cod. Dipl. p. 328.*

§. XVII.

Ut Jus Retractus locum habeat, porro adhuc *certa requisita*, quasi pro *Forma*, observanda sunt. Et ante omnia (1) intra statutum tempus in Privilegiis Cæsareis expressum hoc jus Retractus exercendum est; Quod si enim intra legalem terminum retractio non fiat, tunc eo elapso, tacita quædam

dam hujus juris remiſſio inducitur, ſic ut retracturus jure ſuo plane cadat. RICHTER. *dec. 76. n. 156.* eo, quod terminus Privilegio, Statuto & Legi præſcriptus, regulariter peremtorius ſit. *c. 4. x. d. Except.* & ſibi imputare debeat, qui terminum neglexit, & in eo ſervando minus diligens fuit. Jura namque vigilantibus, & non dormientibus, ſcripta ſunt. *L. 24. de his, quæ in fraud. credit.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 83. n. 476. &c.* Dn. D. FROMMANN. *Diſp. de Retract. Jur. Wurttenberg. §. 66.* Olim *annus & dies* præſtitutus erat in *Privileg. Franc. Suevic. Rhenenſ. Wetteravienſ. & Alſatico* de Anno 1652. item *Rhenenſ. & Wetteravienſ.* de Anno 1666. ibi: Auch à dato der Denunciation, die Jahres-Zeit, darinnen die Wiederloſung geſchehen ſolle, angehen und gerechnet werden ſolle. Dn. D. HARPPRECHT, C. *83. n. 474.* uti quoque de Jure communi multisque aliis Statutis hic terminus præfixus eſt. KNIPSCH. *L. 3. c. 9. n. 124.* Dn. D. FROMMANN. *a. l. §. 66. & 67.* Dn. D. HARPPR. *Conſ. 36. n. 81.* Vid. Diſſ. Gieſſ. *de Prælat. in rebus alien. ex jure* Re*tractus c.* 7. & RHETII *Diſp. de Jure congrui c. 4. pag. 48.* Sed hic termi-

terminus poſtea in *Privileg. Francon. & Suevic.* de Anno 1688. *Rhenenſ. & Wetteravienſ.* de Anno 1702. ad *triennium* extenſus fuit, ita, ut terminus retrahendi à die denunciationis Directorio, ubi bona ſita ſunt, factæ, computandus ſit, & ab illo demum tempore currere incipiat. D. BURGM. *Cod. Diplom. p. 333. & 334.* ita, ut, ob vocabula inſerta; vollkommener Verfliessung, ultima dici hora rem adhuc retrahere liceat. Conf. CARPZOV. *P.* 2. C. *32. def. 2. n. 6.* REINKING. *de* Re*tract. quæſt.* 7. *n. 305.* MEV. *ad Jus Lubec. L. 3. tit.* 7. *art. 1. n.* 78. Dn. D. HARPPR. *Conſil. 94. n. 131. ſeqq.* Quod ſi autem triennium à tempore denunciationis Directorio factæ elapſum, tunc tutus eſt poſſeſſor, nec jus Retractus amplius admittitur, niſi ex juſta cauſa à Cæſarea Majeſtate extenſio ad ulterius tempus denuo facta fuerit; Prout notum eſt, quod non ita dudum à Cæſarea Majeſtate novum triennium, ratione bonorum à Principe certo à Nobilibus Immediatis emtorum, conceſſum fuerit, idque in conformitatem *Privilegiorum Nobil. Francon. Suevic. Rhenenſ. Wetteravienſ. & Alſatic.* de Anno 1652. nec non *Rhenenſ. & Wetterav.*

de

de Anno 1666. hisce verbis: Hätte sich aber einer oder der ander, wegen Enge der Zeit zu beschweren, daß er solches gehöriger Orten suchen, und anbringen möge, oder stehet ihme behöriger Orten zu suchen bevor. D. BURGM. *Cod. Dipl. p.* 331. LUNIG. im 1. Absaz N. XL. p. 95. im 2. Absaz Nro. XX. p. 60. im 3. Absaz Nro. XXXI. & XLII. p. 56. & 72.

§. XVIII.

Deinde (II) *integrum pretium rei, cum omnibus Contractus gratia impensis licitis*, Dn. D. HARPPR. *Consf. 41. n.* 72. *seqq.* D. RHETIUS. *Disp. de Jur. Retract. gentil. c. 4. n. 13. &c.* Disp. Giess. sæpius citata, *c. 6.* est *refundendum*, *vel actualiter offerendum*; &, si is, in quem alienatio facta, nolit accipere, *rite & legitime deponendum est.* Quomodo autem hoc fieri debeat, late legi potest apud KNIPSCHILD. *de Nobilit. Imp. Immed. L. 3. c. 9. n. 103. usque n. 123.* D. FROMM. *Disp. de Jur. Retract. Wurttenb. §. 69. usque ad §. 78.* Dn. D. HARPPR. *Consf. 36. n. 36. &c.* B. D. LAUTERB. *Disp. de Deposito Jur.* SCHULTZ. *Tract. de Oblat. Obsignat. per tot.* Ut tamen in specie,

quæ in Privilegiis Cæſareis occurrunt, adducam, notandum eſt, *primo*, quod venditores verum emtorem, & verum pretium *ſub fide Nobilium*, *&* *juramenti loco*, bey Adelichen Ehren an Eydesſtatt, Directorio, ubi bona ſita ſunt, *mature denunciare* debeant, juxta verba Privilegiorum in §. XIV. & XVI. adducta. Ratio in eo poſita eſt, ut omnes ſimulati contractus excludantur, & verus emtor notus fiat, indeque appareat, an prædia Equeſtria extra Conſortium Equeſtre alienentur, ſicque Jus Retractus locum habeat nec ne? Idque ideo, ut, ſi verum pretium retrahentibus innoteſcat, ſecum deliberare queant, an expediat Retractus. Quamvis & de jure communi omne ſimulatum pretium, quod in fraudem ad avertendum à Retractu auctum, recte rejiciatur, ita, ut propterea emtor inſtrumentum emtionis retrahenti edere, & pretium jurato indicare teneatur. BESOLD, *ad Jus Provinc. Wurttenb. P. 2. th. 113.* CARP. *P. 2.* C. *33. def. for. 5.* RICHTER. *P. 2. Dec. 76. n. 122.* D. FROMMANN. *Diſp. de Jur. Retr. Wurttenb. ∬. 71.* neque aliquis in commodum tertii retrahere queat, GAIL. *Lib. 2. Obſ. 19. n. 10.*

n. 10. REINKING *de Retract. consanguinit. qu. 6. n. 507. &c. & qu. 45. n. 73.* KNIPSCHILD *de Nobil. L. 3. c. 9. n. 132.* B. D. FROMMANN. *dict. Disp. §. 64.* & D. HARPPR. *Resp. 4. n. 129. &c.* Dn. D. GRASS. *de Cessione Juris Retractus §. 7. seqq.* Porro & *secundo* notandum est, quod *ad pretium augendum non attendantur promissiones gratuitæ factæ Venditoribus*, quod nempe Emtores liberos Venditorum gratis educare, vel certum officium Venditoribus, vel liberis largiri velint: sed talia pacta, intuitu retrahentium, pro non adjectis habentur & reputantur, neque obulus propterea refundendus venit: uti nec de Jure communi donaria reputantur. *L. 27. de ædil. Edict.* Dn. D HARPPR. *Resp. 5. n. 41. seqq.* Notandum *tertio*, quod *retrahens obligatus non sit ad res permutatas in natura restituendas*, sed emtor regressum adversus venditorem sumere debeat; retrahens vero petere possit, ut jurato à viris omni exceptione majoribus res æstimentur, & tunc sufficit, si æstimationem retrahens solvat. *Quarto*, si ratione Expensarum & meliorationum, quæ utique refundendæ sunt. CARPZ. *P. 2. C. 32. def. 7. &*

Constit. 33. *def. for.* 8. RICHTER. *Dec.* 76. *n.* 138. MEV. *P.* 3. *dec.* 325. Dn. D. FROMMANN. *all. Disp.* §. 77. REINKING. *de Retract. qu.* 6. *n.* 408. *&c.* conf. Disp. Giess. *de Prælat. in rebus ex jure Retract. c.* 6. *n.* 70. *&c.* lis oritur, tunc in *Privileg. Nobilit. Suevic.* de Anno 1688. concesso, provisum est, ut Directorium rei sitæ, adhibitis juratis taxatoribus, has expensas meliorationum moderetur & taxet, hisce verbis: Und im übrigen da etwann, wegen aufgewendter nothwendiger Meliorationen und Expensen, Streit und Irrung vorfiele, so solle solcher Incident-Punct auf dasjenige Ritter-Directorium, worunter das verkäuffliche Guth gelegen, verwiesen, und von demselben mittelst Zuziehung der Sachen verständige und hiezu insonderheit beeydigte Personen erörtert, und besagte Contracts- und Meliorations-Kosten taxirt und moderiret werden. Conferri huc possunt, qui de probatione & æstimatione meliorationum in materia retractus late agunt. B. D. HARPPRECHT. *Resp.* 5. *n.* 186. *ad n.* 227. Add. tota Disput. D. SCHWEDER. *de meliorat. feudi.* von Besserung des Lehns per tot. maxime *c.* 5. Denique *quinto* adhuc cautum, ut, *neque ratione expensa-*

rum

rum & meliorationum, neque ratione pertinentiarnm, neque ratione rerum permutatarum, jus retentionis Emtores exercere possint. Sed omnia hæc via juris discutienda, & interim Cognati & retrahentes in quieta possessione constituendi atque relinquendi sint, id quod in Privilegiis *Nobilit. Immed. Francon.* de Anno 1609. hisce verbis: Desgleichen vielberührter uns und dem Reich zugethaner ihrer der Ritterschafft Güter Possession vel quasi in entstehenden obgemeldten strittigen Fällen, auf sich angebende nechste Erben oder Agnaten, bis ein anders mit ordentlichen Recht ausgeführet, sich erstrecken, und ihnen ruhig gelassen werden, & de Anno 1688. sequentibus formalibus ordinatum est: Gegen welch erlegt, oder (auf dem Verkäuffer beschehenen nicht Annehmungs-Fall) deponirten Kauff-Schilling der Käuffer sogleich schuldig seyn solle, das erkauffte Gut dem einsprechenden Mitglied oder Corpori, ohne fernern Auffenhalt, oder Prätext (der ihme noch nicht wieder gut gemachten Austausch Stücken, der inzwischen beschehenen Meliorationen, dieser oder jener abläugnenden Ein- und Zugehörungen) ohnwaigerlich abzutreten und einzuhändigen, mit denen eingeworffenen Tausch-Stücken sich an dem Ver-

käuffer, derselbe aber auf eine geschwohrne ohnpartheyische Aestimation sich haltend, wie ingleichen, nach abgetretenen solch wiederlößlichen Guth, die inzwischen beschehene nöthige Expensen oder Meliorations-Kosten via juris & non retentionis boni retrahendi suchen und behaupten solle. LUNIG. Reichs-Archiv. *P. Spec. Contin. III.* im 2. Absaz *Nro. XIII. & XXXIV. p. 51. 90. 91. & 94.* Gemina legi possunt in *Privileg. Nobilit. Suevic.* de Anno 1624. & 1688. D. BURGM. *Cod. Dipl. pag. 328. & 334.* nec non *Rhenens. & Wetterav.* de Anno 1702. LUNIG. *d. Tr. & loc.* im 3. Absaz *N. XLII. p. 73. 74.* Quamvis de Jure, si *melioramenta notoria, vel in continenti liquidari possunt*, jus retentionis, in æquitate naturali fundatum, recte concedatur, Dn. D. SCHWEDER. *Disp. de klioram. feud. c. 4. §. 15. &c.*

§. XIX.

EFFECTUS hujus juris Retractus Equestr. potissimum in eo consistit, ut ille, in quem alienatio extra Consortium equestre facta, obligatus sit, ad prædium illud equestre, cum fructibus, refusis tamen impensis necessa-

neceſſariis & utilibus. Dn. D. HARPPRECHT. *Reſp. 5. n. 105. ſeqq.* KNIPSCH. *de Nobilit. L. 3. c. 9. n. 116. &c.* illi, qui jus habet retrahendi, illoque, obſervatis ſolennitatibus, utitur, tradendum, &, per traditionem rei propriæ, dominium in retrahentem transferendum. Vid. KNIPSCH. *L. 3. c. 9. n. 136. 142.* Dn. D. FROMMANN. *Diſp. de Retract. Wurttenb. §. 87. ſeqq.* Hæcque ipſa obligatio Poſſeſſoris, cum ex Privilegiis Cæſareis immediate deſcendat, ideo producit *Condictionem ex Privilegio.* KNIPSCH. *de Nobilitat. L. 1. c. 9. n. 44.* ZIEGLER, *de Jure Majeſt. L. 1. c. 12. §. 15. &c.* Dn. D. LAUTERB. *Coll. Theor. Pract. §. 48. ad tit. ff. de Conſtitut. Princip.* Uti quoque in reliquis Retractus ſpeciebus condictionem ex Legibus, Moribus, vel Statuto, Ddres communiter concedere ſolent. D. FROMMANN. *laud. Diſſ. §. 91. 92.* Equidem ea in ſe perſonalis eſt, ſed tamen in rem ſcripta, & *ratione Subjecti paſſivi*, participat de natura realium actionum, ita, ut hac in actione ſemper res & Poſſeſſor reſpiciatur, illaque adverſus quemcunque poſſeſſorem competat, licet per mille manus ambulaverit.

Videtur enim rem ipſam quodammodo afficere, qualificare, eidemque Jus reale quaſi imprimere, KNIPSCHILD, *de Nobil. L. 3. c. 9. n. 144. & 145.* D. FROMMANN. *Diſp. th. 88. & 92.* D. HARPPRECHT. *Reſp. 95. n. 91. ſeqq.* Neque aliud dicendum, quamvis in ſecundum Poſſeſſorem, durante tempore Retractus, ex tali titulo alienatio facta fuerit, quæ alias retractui locum non facit. KNIPSCH. *L. 3. c. 9. n. 145.* D. FROMMANN. *dict. Diſp. th. 88.* cum jus ex alienatione facta ſemel natum Emtoris facto & ambulatione retrahenti invito aufferri nequeat. *c. 22. de Regul. Jur. in 6. L. 11. L. 74. ff. de Reg. Jur.*

§. XX.

Quæri etiam poteſt, *an hic Retractus Equeſtris cedi poſſit?* & rectius negatur, cum Ddres generalem forment regulam, *quod Jus Retractus regulariter*, excepto conventionali, *cedi nequeat.* Dn. D. HARPPRECHT. *Conſ. 83. n. 379. &c. & Conſ. nov. 48. n. 419. ſeqq.* Dn. D. GRASS. *Diſp. de Ceſſione Jur. Retract. ſ. 3. & ſ. 22. &c.* Et in ſpecie certum eſt, quod *Retractus gentilitius*

omnis cessionis expers sit, cum, tanquam personalis quædam cognationis & familiæ prærogativa, non nisi sanguini atque agnationi detur, eumque in finem introductus sit hic Retractus, ne bona paterna è familia, genere, nomine atque domo exeant, sed, ut antiquæ hæreditates ac patrimonia penes eam & in ea retineantur ac conserventur, quæ ratio & causa finalis in extraneo, qui non ex eadem gente & familia, sed aliunde sanguinem trahit, der nicht gleichen Stammes, Helms und Nahmens ist, haud verificari potest, ob deficientem in eo singularem illam qualitatem sanguinis & proximitatis. KNIPSCHILD, *de Nobilit. L. 3. c. 9. n. 133.* ALPHONSUS DE OLEA, *de Cession. Jur. tit. 3. qu. 2. n. 3. & 6.* RICHTER, *P. II. dec. 76. n. 45. & 46.* Dn. D. GRASS, *Disp. laud. §. 20.* D. STRYK. *Disp. de Jure & action. non cessibil. c. 4. §. 8. c. 5. §. 8. &c.* BRUNNEMANN. *de Cess. action. c. 4. n. 32. seqq.* Dum igitur hic Retractus Equestris itidem principaliter proximis Agnatis atque Cognatis conceditur, & eatenus gentilitius Retractus est, de cætero non nisi membris immediatæ Nobilitatis, inque sub-

 sidium

ſidium toti Corpori datur; Ideo ſtatim exinde patet, quod extraneo, qui non Conſanguineus, vel extra illuſtre Conſortium Nobilium Immediatorum eſt conſtitutus, minime cedi queat. Quodſi tamen ad retrahendum alias habilis proximo, vel, hoc conſentiente, remotiori Cognato, vel unum membrum alteri ſuum jus cedere velit, nihil videtur obſtare, quo minus id fieri poſſit; cum ratio & cauſa finalis obtineatur, omnisque adeo prohibitionis cauſa, &, hac ceſſante, ipſa quoque prohibitio omnimodo ceſſet. BERLICH. *P.* 2. *concl. Practict.* 39. *n.* 50. Dn. D. GRASS. *de Ceſſion. Jur. Retract.* *§.* 21. quamvis tunc ſuo jure jam Jus Retractus exercere poſſit, interim tamen circumſtantiæ concurrentes hanc ceſſionem utilem facere poſſint, ut ſi v. gr. triennio finito jus ſibi ex Retractu antea legitime petito, quæſitum, alii relinquat, qui temporis lapſu excluſus erat.

§. XXI.

Inter CONTRARIA refertur *lapſus temporis*, ſi intra triennium, retractui præfinitum, nemo utitur hoc jure, neque pro-

rogatio

rogatio temporis à Cæsarea Majestate concessa est; tunc enim tacita renunciatio Retractus censetur facta, MEVIUS, *ad Jus Lubec. L. 3. tit. 7. art. 1. n. 76.* RICHTER, *P. 2. dec. 76. n. 148.* Similiter si *depositam pecuniam*, quam *Emtor* accipere recusat, *retracturus* non in eo statu usque ad eventum litis relinquat, sed eam *recipiat*, cum recipiendo Contractum approbare, sicque Retractui renunciasse videatur: *arg. L. 6. in fin. L. 7. ff. de L. Commiss.* Actus enim recuperationis tollit actum depositionis. TIRAQUELL. *de Retract. Consanguin. §. 7. gl. 3. n. 4.* MEVIUS. *P. 5. dec. 204.* Dn. D. FROMMANN. *dict. Disp. thes. 78. & 100.* D. STRYK. *Us. mod. §. 17. ad tit. ff. de solut.* D. HARPPR. *Cons. 70. n. 220. &c.* Aut si intra triennium pecuniam, ubi emtor illam nolit recipere, realiter non offerat, & deinde rite & legitime deponat, sicque in deposito juris necessaria requisita negligat. Cum enim requisita pro forma retractui adjecta, ideo ad unguem sunt observanda, ita, ut, si in unico retrahens defecerit, depositio tota vitietur; & alter Jure retrahendi non gaudeat, cum paria sint, plane non depo-

deponere, aut non rite & legitime deponere. *arg. L. 6. ff. qui ſatisd. cog. L. 2. C. de Auctor. præſt.* GAIL. *L. 2. Obſ. 19. n. 15. ſeqq.* D. FROMMANN. *laud. Diſp. th. 79.* Dn. D. HARPPRECHT. *Conſ. 36. n. 41. & n. 73. ſeqq. Conſ. 70. n. 63. &c.* Hinc etiam omnia ſolennia à retrahente probanda ſunt. TIRAQUELL. *de Retract. Conſanguin. ʃ. 8. gl. 7. pr.* Dn. D. HARPPRECHT. *Conſil. 36. n. 61. ſeqq.* Quod ſi tamen hic in aliquo peccatum, tunc, tempore triennii nondum elapſo, vitium id recte purgare, & depoſitionem repetere licet. TIRAQUELL. *de Retract. Conſanguinit. ʃ. 8. gl. 7. n. 9.* BESOLD, *I. P. W. P. 2. th. 121. & 122.* Dn. D. HARPPR. *Reſp. 5. n. 146. & 147.* ubi teſtatur, quod Inclyta Facultas Jurid. Tubing. Anno 1699. d. 19. Jun. ita reſponderit.

§. XXII.

Similiter *non-uſus* hujus Juris Retractus Equeſtris eum excludit, remque Retractui ſubjectam impoſterum libero commercio hominum exponit. Quodſi enim prædium matriculæ & collectationi equeſtri inſertum ſemel

mel in Extraneum & ex matricula alienatum, nec ab aliquo ex Nobilit. Immed. intra triennium retractum fuerit, tunc, si postea denuo alienatio fiat, cessat hoc jus Retractus Equestris. De cœtero *mors non extinguit hoc jus Retractus*, sed ad proximorum Cognatorum, & ad Nobilium Immediatorum hæredes recte transit, modo nil aliud obstet, illudque impediat; siquidem in omnibus Privilegiis Cæsareis hæredum & successorum, Erben und Nachkommen mentio fit; quamvis hæredes, quia a primo acquirente descendunt, & sunt Nobiles Immediati, atque immatriculati, jus Retractus magis jure proprio quam jure hæreditario habeant. Neque his obstat contrarium Statutum, Jus, Ordinatio, Consuetudo & Exemtio, utpote, quibus in specie in Privilegiis Cæsareis derogatum, hocque Privilegium pœna 60. marcarum auri puri munitum est; Et quidem in *Privileg. Francon. Nobilit.* de Anno 1609. hisce verbis: Da auch schon einer oder der ander, was Würden, Stands oder Wesens der immer seye, zuwider dieser von uns erhaltenen Freyheit etwa ein ander Herbringen und Gewohnheit, der auch einige Freyheit, Gerechtigkeit, Exemtion,

emtion, Statut, oder Ordnung fürwenden, und sich dadurch ꝛc. des erst angezeigten Abtritts, Einstands und Besiz halb entschütten wollte, so wollen wir doch solches alles, wie dasselbe Nahmen haben mögte, dieser Unserer Kayserlichen Freyheit im wenigsten nicht derogiren oder benehmen, noch auch dickermeldter Ritterschafft in Francken oder derselben Adelichen Mitgliedern, wie auch derselben Erben und Nachkommen, in einig Weg präjudicirlich seyn solle. Quæ verba recurrunt in *Privileg. Nobilit. Suevic.* de Anno 1624. *Rhenens. & Wetteraviens.* de Anno 1605. & 1609. nec non *Alsaticæ* de Anno 1614. LUNIG. *Archiv. Imp. Part. spec. Cont. 3.* im 1. Absaz, Nro. XXX. p. 84. im 2. Absaz, Nro. XIII. p. 51. im 3. Absaz, N. XXIII. p. 20. & N. LXII. p. 70. D. BURGM. *Cod. Diplom. p. 328.* Ordin. Equestr. Alsat. de Anno 1713. p. 46. Plura addere neque tempus neque alia permittunt; Vela igitur contraho, & DEO T. O. M. pro præstito auxilio, humili mente devotissimas gratias ago.

Animadversiones Editoris.

WEBERI hanc Dissertationem Ill. Joannes Jacobus MOSERUS in *sua Bibliotheca*

theca juris publici pag. 1111. censoria notavit virgula. Quæ igitur ibidem solidissime monita sunt, ea suo quoque loco indicabo atque persequar. Hic autem brevissimis adhuc erit dicendum, quod hæc de Retractu Nobilitati Imperii liberæ ac immediatæ competente Materia Anno 1750. & post inter alias, occasione Recursus Würtembergici ad Comitia, quam maxime fuerit agitata. Hisce tamen generalibus præmissis transeo.

ad §. II.

Fundamenta sive historiam hujus Retractus eximie pertractavit celeberrimus D. Carl Friedrich Walch in seinem Näherrecht §. 35. pag. 51. sqq.

Notanda quoque venit citata Caroli VI. confirmatio d. 24. Jan. 1718. typis jam impressa in des Heil. Röm. Reichs ohnmittelbar-freyer Ritterschafft der sechs Ort in Francken erneuerten vermehrten und confirmirten Ordnungen, samt deroselben von denen Röm. Kaysern und Königen erlangten renovirten und confirmirten Privilegien und Befreyungs-Briefen, auch Kayserlichen Rescripten. 1772. *4. N. VIII. pag. 178.* Sic etiam Nobilitas immediata Suevica ab eodem

Im-

Imperatore eandem obtinuit confirmationem, quæ legi poteſt in BURGERMEISTERI *Cod. Dipl. Part. II. pag.* 1064. *ſeqq.* Quibus inſuper addi poſſunt, Kayſer Carls *VI.* pönal-Verbot, wegen Veräuſſer- oder Lehens-Auftragung derer Reichs-Adelichen Güter und Stücke, von 1727. 13. Febr. in oben gemeldter Fränckiſchen Ritter-Ordnung im Anhang *N. 6. pag.* 334. atque ita dicti Imperatoris *Pœnal*-Verordnung, wegen Veräuſſerung derer, dem löbl. Reichs-Ritter-Ort Gebürg incorporirt und *quomodocunque* afficirten Güter, Stücke und Gefällen, von 1717. 6. Nov. *Ejusdemque Reſcript* an den löbl. Reichs-Ritter-Ort Gebürg *in eodem*, de eodem, quæ exſtant in des Heil. Röm. Reichs ohnmittelbar-freyer Ritterſchafft in Francken Orts Gebürg Güt- und Rechtlichen Austrags-Ordnung, nebſt dem Abdruck verſchiedener Kayſerlichen Verordnungen, wie auch beſonderer *Extractuum* aus den Ritterſchafftlichen Gemeinen und Gebürgiſchen Orts-Schlüſſen, wie auch einiger zwiſchen dem Kayſerlichen hohen Stifft Bamberg und dem Ritter-Ort Gebürg errichteten Receſſen und Verordnungen. 1772.

ad §. III.

In quo Ill. Dn. MOSERUS *c. l. pag.* 1112. hoc desiderat: „ Hätte der Herr Autor mehr fest sezen sollen, daß der Kayser der Ritterschafft dergleichen Privilegium habe geben können, „ quod autem extra omnem addubitationis aleam collocavit *Idem* in seinem teutschen Staats-Recht vierter Theil *pag.* 254. 256. & 261. und in seinem Tract. von denen teutschen Reichs-Ständen, der Reichs-Ritterschafft, auch denen übrigen unmittelbaren Reichs-Gliedern *pag.* 1367. *seqq.*

Cætera autem ad huncce locum spectantia b. Liber Baro de CRAMER in seinen Wezlar. Nebenst. 86. Theil *pag.* 72. sequentibus explicuit: „ So ist dieses Privilegium mit übrigen auch sowohl in Judicio Aulico, als beym Höchstpreißl. Kayserl. Cammer-Gericht in Anno 1711. juxta Documentum apud LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken *pag.* 74. rite insinuirt, und acceptirt, von Kayserlicher Majestät danebst an beyde höchste Reichs-Dicasteria verschiedene Promotoriales und Kayserliche Intimations-Decreta, um in cognoscendo & judicando darauf genau zu re-

flectiren abgelassen, nicht weniger an den Kayserlichen Cammer-Fiscal das Interesse Cæsareum pro Nobilitate emsig zu wahren, und der Reichs-Ritterschafft zu aßistiren, zum öfftern nachdrücklich rescribirt worden. Vid. BURGERMEISTER *in Codice Diplomatico P. I. Lit. K.* 2. *K.* 12. 13. 14. 15. 16. 17. *pag.* 253. & 273. *seqq.* LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben *pag.* 124. 126. 614. unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken *pag.* 91. unter der freyen Reichs-Ritterschafft am Rheinstrom *pap.* 25. 27. Ja es ist dieser Retract mit übrigen Ritterschafftlichen Privilegien von Churfürsten und Ständen des Reichs, in vim Legis Pragmaticæ consensu publicatæ & canonisatæ selbst agnosciret, und Kayserliche Majestät von Churfürsten und Ständen in Capitulationibus zu deren Manutenirung vinculirt, ja in dem Fridens-Schluß, Reichs-Abschieden und andern Reichs-Fundamental-Gesezen solenniter auctorisirt, und deren Handhabung vom gesammten Reich versprochen worden, vid. *Capitul. Carol.* §. 1. *Instrum. Pacis Cæsar. Suec. s. Osnabrug. de Anno* 1648. *art.* 3. & 5. §. 28. *art.* 8. §. 4. pluribus

BUR-

BURGERMEISTER *in Thes. Jur. Equestr. P. I.* dritter Saz *C. II. pag.* 14. Wie dann besonders in dieser Materie inspicirt und nachgelesen zu werden meritiret, die Kayserl. und des Reichs, wie auch Chur-Maynzische *Declaration de Anno* 1654. 1697. & 1699. *apud* BURGERMEISTERUM *in Codic. Diplom. P. II. pag.* 426. & 427. wie auch LUNIG in dem Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben *pag.* 19. & 20. & *Part. General. Part. I. pag.* 675. allwo in mehrern sich zeigen wird, welchergestalt die Reichs-Ritterschafft sowohl aller in dem Reichs-Abschied de Anno 1654. als den Ryßwickischen Frieden, und sonsten Churfürsten und Ständen des Reichs zukommenden Jurium sich mit theilhafftig gemacht, und deren Privilegien-Festhaltung von gesamten Reichswegen auf das verbindlichste zugesagt und versprochen worden, wie ein solches von Löbl. Mittel-Rheinischer Ritterschafft bey dem Höchstpreißl. Cammer-Gericht in denen gedruckten Exceptionibus in Appellations-Sachen des Gräfl. Hanauischen Consistorii, August. Confess. contra Herrn von Bechtolsheim vorgestellet, auch selbsten der glorwürdigste Kayser Leopold in dem Schwä-

bischen Privilegio de Anno 1688. ap. BURGERMEISTERUM *in Cod. Diplom. P. I. pag.* 268. in specie *pag.* 270. gar deutlich ausgedrucket. „

Insuper nonnulli etiam Imperii Status hoc Jus Retractus non solum agnoverunt, sed speciales etiam de illo confecerunt pactiones. e. g.

Eminentissimus ac Reverendissimus Elector Georgius, Trevirensis cum Nobilitate immediata Anno 1729. 2. Jul. „ 24. dann, nachdem Ratione Privilegii Nobilium de retrahendo bona Nobilium alienata hinc inde vielfältige Beschwernussen vorkommen, als ist auch in Gefolg des der mediations-Commission respective aufgegebenen Arbitrii dahin die Vereinigung geschlossen worden, daß alle vor dem Jahr 1655. von unadelichen erworbene Güter irretrahible ohneinlösbar gehalten, welche aber nach dieser Zeit von unadelichen erworben worden, dieselbige sollen alleinig intra Triennium à die denunciationis computandum, in Befolg des Kayserlichen Privilegii dergestalt dannoch alleinig einlößbar und dem Retractui privilegiato Nobilium subject seyn, daß, wann ein Possessor sæcularis sich innerhalb 10. Jahr à die ratificationis

tionis dieser Transaction zum Reichs-Adel, und dem Ritterschafftlichen Corpus qualificiren sollte, die Güter ihme alsdann ungestöhret, völlig und irretrahibel verbleiben sollen; Hingegen auch eben und gleichergestalt tam quoad terminum à quo, tam quoad terminum ad quem, die vom Adel erworbene Bürgerlich und Bauren-Güter ab ignobilibus retrahirt, und alles in plena reciprocatione gehalten werden solle." Conf. Johann Jacob Mosers Staats-Recht des Churfürstl. Erz-Stiffts Trier. *Cap. VI. §. 34. pag. 145.* & in *Ejusdem* Reichs-*Fama, Part. IX. Cap. XIV. pag. 295.*

Serenissima Domus Würtembergica Anno 1769. 30. Octobr. „Siebendens: Wann Seine Herzogliche Durchlaucht oder dero Nachfolger am Regiment künftighin ein Allodial-Ritterschafftliches Guth in denen Cantons Neckar oder Kocher käufflich an sich bringen würden, solle denenselben das Jus Retractus nach dem tenore der allergnädigst Kayserlichen Privilegiorum ohne einige Schwürigkeit eingestanden werden." Vid. de CRAMER *d. l.* 112. Theil *pag. 596. seqq.* und in den vermischten Nachrichten von Reichs-Ritterschafftlichen Sachen. Erstes Stück. *pag. 39. seqq.*

Quibus adductis Objectioni satisfecisse credo; me itaque converto.

ad §. X.

Supra jam allegatus Dn. MOSERUS pergit *c. l. p. 1112.* „ 2. glaubet er, (der Autor) es könne e. g. die Schwäbische Ritterschafft nicht in Francken & sic porro retrahiren; ich bin aber anderer Meynung: dann wo eadem ratio finalis ist, da ist auch eadem legis dispositio; die Haupt-ratio finalis ist, daß die Ritter-Güter bey der Ritterschafft in genere, nicht aber eben einem gewissen Circul und Canton derselben collectabel verbleiben; da nun dieser finis auf solche Weise erhalten wird, so laßt man ihne auch billich gelten: so dann hat der Kayser in denen Privilegiis nicht gesezet, so solle e. g. der Schwäbischen Ritterschafft erlaubet seyn, feile Schwäbische Ritter-Güter einzulösen, sondern überhaupt: der Ritterschafft feile Güter. Der angeführte Speyerische Recess hindert nichts, denn da heisset es nur: Es soll ein jeder Ort in Ermanglung der Privatorum, das aus ihrem Mittel feile Ritter-Gut an sich kauffen, und 2. mit allen Kräfften dahin trachten, daß jedes Ritter-Gut bey seinem Ritter-Crayß erhalten werde.

Das

Das erste schliesset nun aber nicht aus, daß, wann derselbige Ort nicht will, es nicht ein anderer Ort oder Crayß thuu könne, und das 2. geschiehet doch, indeme es ja der Matricul und Collectation selbiges Crayses dannoch beygethan verbleibet. Und wann dieses seine Richtigkeit hat, ja wann es auch nicht wäre, so glaube ich dannoch, daß wenigstens einer von eben diesem Crayß in einer andern Claß oder Ort, als er ist, auslösen könne, weil gemeldte Raisons hier noch mehr stringiren. „ Ego verò credo & quotidiana experientia docet, quod commembrum quidem in alio etiam Circulo retrahere possit; quod tamen commembris hujus Circuli, in quo Bonum venditur, competat prærogativa. Conferri merentur de CRAMER d. l. pag. 97. AYRER s. SOMMER *in Vindiciis Libertatis Corporis Nobilium S. R. I. immediatorum adversus superioritatis territorialis Extensionem.* *Gœtting.* 1754. C. *IV.* §. 69. *pag.* 218. & Walch im Näherrecht *II.* Buch 2. Hauptst. 2. Abschn. §. 3. & 4. *pag.* 295. *seqq.*

ad §. XI.

Et quidem ad ejusdem ultima verba: „ Quodsi igitur alienatio in Nobilem imme-

diatum sit, qui in Corpore Equestri, ut membrum, comprehensus est, tunc notorie contra eum cessare debet hoc Jus Retractus.„ Contraria autem Sententia coram Camera Imperiali olim ventilata, sed Anno 1716. negativè decisa fuit, uti tota relatio in Dn. de LUDOLF *Symphor. Vol.* 3. *pag.* 271. pluribus docet. Quibus tamen hæc addenda erit distinctio: Si nullæ particulares consuetudines atque pacta, à nobilibus Familiis inter se confecta, in medio sint, uti Recessus in Conventu Correspondentium trium Circulorum Equestrium sub dato Rothenburg an der Tauber d. 3. Maji 1622. §. 27. perspicuè ita disponit: „ Wann einer von Adel an seines gleichen und Standesgenossen adeliche Güter zu verkauffen pflegt, daß alsdann die nächste Agnaten sich de Jure des Retractus nicht zu unterfangen, es wären dann sonderbare Consuetudines, Pactaten und Verträge vorhanden, so die Adeliche Geschlechter unter sich aufgerichtet und im Herbringen haben. Zum Fall aber ein adelich Guth aus dem Mittel der Reichsgefreiten Ritterschafft auf einen höhern, mittlern oder niedern Standsgenossen, so keiner von Adel, (id est von der Ritterschafft) käufflich transferirt würde, alsdann

gebühre der Einstand billig den Agnaten und nächsten Verwandten vor den Fremden, und wann die Agnaten nicht zu lösen begehren, alsdann erst seyen die andere adeliche Mitglieder, so extranei seyn, zu admittiren, immassen aus denen hierüber ertheilten Kayserlichen Privilegien mit mehrerem zu entnehmen. „

ad §. XII.

Ill. Dn. MOSERUS objicit c. l. pag. 1113. nostro Autori: „ 3. Weiß ich zwar nicht, ob der Herr Autor das Jus Retractus auch wieder einem Innhaber Adelicher Güter eingestehet, oder nicht, weil seine Worte einander contradiciren; doch scheinet er das leztere (wird heissen sollen: das erstere) zu wollen, und so wäre ich dann abermals nicht seiner Meynung, dann die Kayserliche Privilegia zeigen deutlich, daß dieses Privilegii finis zugleich mit seye die Erhaltung der Adelichen Familien, und deßwegen ist auch denen Verwandten des Verkäuffers das Jus Retractus von dem übrigen Adel zugestanden worden, und so wird es auch hier dem Adel wider die unadeliche Güter-Besizere zu vindiciren seyn. „ Quod & rei naturæ praxique quotidianæ plane consentaneum est.

Inſuper etiam ad locum à noſtro autore in hoc §. ex Dn. D. HARPPR. *Conſ. 80. n. 466. usque ad n. 472.* allegatum legi meretur ſupra citatus de CRAMER *d. l. pag. 82. ſeqq.* quo illius principiis equeſtribus contrariam refutat ſententiam.

ad Not. §. XII.

Omnes ferè in Judicio Imperiali Aulico latæ ſententiæ in allegata cauſa Rhön und Werra contra Comitem de Caſtell inveniri poſſunt in Johann Jacob Mosers merckwürdigen Reichs-Hof-Raths-*Concluſis Part. I. pag. 539. 665. Part. II. p. 252. Part. III. pag. 246. 469. & Part. IV. pag. 517. 518. & 519.*

ad §. XIII.

I.

Hic iterum addendum & ad Quæſtiones Moſerianas c. l. p. 1113. & 1114. reſpondendum eſt, & quidem ad primam ita ſe habentem: „Bey ſelbigem §. 12. (13.) hätte auch nothwendig die Frage mit berühret werden ſollen: Ob die Lehen, wann ſie mit dem Dominio directo wieder conſolidirt und von dem Domino directo

recto hernach verkaufft werden, sonderlich wann der Lehens-Herr nicht anderst, als mit dieser Condition in die Immatriculation consentiret, daß nach der Consolidirung die Ritter-Collectation aufhören solle, dannoch ein solches Objectum Juris Retractus constituiren? „ Hicce tamen non facilè existere potest casus. Quodsi enim liberæ immediatæque Nobilitati incorporatum, illique ab antiquo collectabile feudum Domino directo consolidatur; tunc etiam illud, secundum Privilegia cæsarea, Nobilitati collectatione, juribus annexis, manet affectum, & Dominus directus obstrictus est, collectas horum feudorum ad cassam equestrem persolvere, sive teneat sibi ipsi feudum, sive alteri jure concedat clientelari. Nulla itaque opus est nova incorporatione, nec Dominus directus hâc conditione, ut onus in feudo radicatum reale collectationis equestris, post iterum secutam consolidationem, cesset, Nobilitatem in jure ipsius quæsito damno afficere potest. Quodsi autem tale feudum à Domino directo aliorsum & quidem in qualitate allodiali Extraneo, qui non est equestre Commembrum, venderetur; tnnc plane credo, Jus retractus Nobilitati

litati ſingulisque competere Commembris, quia prædium propter incorporationem collectationemque equeſtris inſtar prædii adhuc conſiderandum eſt, & ab illo etiam valet, quod ratione retractus in privilegiis cautum eſt.

Reliquum eſt, ut & illos adhuc Receſſus, quos plures Imperii Status de conſolidatione feudali cum nonnullis Pagis equeſtribus antiquiori recentiorique tempore confecere, in medium proferam; & quidem Receſſum

Eminentiſſimi & Reverendiſſimi Electoris, Lotharii Franciſci, Moguntini, quà Epiſcopi Bambergenſis, cum Nobilitate immediata Franconica, in Pago Montano, Bamberg, Anno 1700. 6. Maji „ Ad ſecundum & tertium gravamen. Anlangend die von der Ritterſchafft geſuchte Beſteurung derer heimgefallenen, oder in andere Wege an den Hoch-Stifft gelangten, ſo Lehenbahrer als eigenthůmlicher Ritter-Gůter, dann auch der walzenden, oder einſchichtigen Grundſtůcke und gemeiner Bauern-Lehen, ſo die Hoch-Stifftiſche Unterthanen, oder andere von deren von Adel recognoſciren, obſchon deßwegen ad Protocollum ver-

verschiedene Erklärungen hinc inde gebracht worden, so hat man doch am Ende, dermahlen davon zu abstrahiren, und solche, als wann sie gar nicht angebracht worden wären, anzusehen, mithin beeden Theilen freye Hand zu lassen, beliebet." Vid. LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken. *pag.* 222.

Serenissimæ Domus Onoldinæ cum Nobilitate immediata Franconica, in Pago Altmühlensi Onolzbach, Anno 1725. 23. Apr. " Fünftens, auf allen übrigen Feudis quocunque modo datis & oblatis insgesammt und ohne Unterschied, bey deren künfftigen Heim- und Verwürckungs-Fällen, zwey drittel derer darauf hafftenden Ritterschafftl. Præstandorum dem Ritter-Corpori, ein drittel aber dem Hochfürstl. Haus zukommen und gelassen werden. Wie nun, Sechstens, auf solche Weise der Punctus Collectationis respectivè auf alle bißherige quocunque modo an das Hochfürstl. Haus gediehene Güter abgethan und gehoben, auf die küufftige Acquisitions- und Consolidations-Fälle aber in Allodiis & Feudis regulirt worden ist." Vid. Friedrich Carl von Mosers diplomatische

und

und Historische Belustigungen *II.* Band, *pag.* 179.

Serenissimi Electoris, Caroli Philippi, Palatini cum immediata Nobilitate Pagorum ad Superiorem atque Inferiorem Rhenum Neuburg, Anno 1717. 16. Augusti. „Achtens hat zwaren bey Antrettung der Conferenzien darüber beschwert werden wollen, daß die durch Eröffnung oder sonsten heimgefallenen Lehen der Ritterschafft hergebrachte Collectationes und zukommende Præstationes entzogen werden; Nachdem aber nachgehends offtmahls erwehnte Ritterschafften die Vorstellung dahin gethan, daß dieses Gravamen generale seye, und den gesammten Reichs-Adel mit concernire, und dahero gebetten haben, solches pro nunc, und biß zu anderwärtiger Erkanntniß ausgestellet seyn zu lassen, und dann Wir hierunter gnädigst gratificiren, so hat es auch bey diesem Punct seine verglichene Richtigkeit, jedoch ohne Præjudiz Unserer hergebracht habenden Rechten.„ Conf. Johann Jacob **Mosers** teutsches Staats-Archiv 1751. Erster Theil. *pag.* 7.

Et Serenissimi Ducis, Caroli, Würtembergici, cum Nobilitate immediata Suevica, in Pagis ad Nicrum Silvamque nigram

&

& Kocharum Solitude und Stuttgardt Anno 1769. 30. Octobris, in quo Recessu, cujus tenor exhibetur in des Freyh. von **Cramers** Wezlar. Nebenst. 112. Theil *pag. 596. seqq.* und in den vermischten Nachrichten von Reichs-Ritterschafftlichen Sachen. Erstes Stück. Nürnberg 1772. 8. *pag. 34. seqq.* omnia Domui Würtembergicæ consolidata loca in Art. II. & III. reperiuntur.

2.

Ad secundam: „ist meines Erachtens der Herr Autor unrecht daran, daß er glaubet, wann ein Lehens-Herr seinen Consens darzu gegeben, daß das Lehen dem Ritter-Corpori incorporiret werde, und es fiele ihm heim, so müßte er solches wohl wieder einem aus der Reichs-Ritterschafft verleyhen: Dann wann es nur der Ritterschafft nicht aus ihrer Matricul entzogen wird, so hat der Lehens-Herr Macht, als mit dem Seinigen, damit zu thun was er will, und es zu geben wem er will; dann es ist ja die Ritterschafft nicht verbunden, einem solchen deßwegen, weil er dieses Lehen besizet, alsogleich zu einem Mitglied zu recipiren, sondern er kan als ein Innhaber des Guts consideriret werden. Daß der Kayser in denen

ihm

ihm heimfallenden Lehen dergleichen zu thun verſprochen, kan einen anderen Lehens-Herrn nicht auch verbinden; ein jeder handelt mit denen heimgefallenen Lehen nach eigenem Belieben. „ Nullus dubito, quin huic & meam minoris quidem nominis addam ſententiam. Directus enim feudi Dominus conſolidatum feudum equeſtre iterum equeſtri Commembro dare non tenetur, niſi hoc in curia feudali ſingularis ſit conſuetudinis. Quodſi enim Dominus feudi directus extraneum tali inveſtit feudo; tunc Vaſallus quidem ſic nominatus bonorum fit poſſeſſor: non autem equeſtre commembrum, quia ad hoc conſequendum ſingularis qualitas atque receptio requiritur. Talis tamen Vaſallus eò facilius immatriculatur, ſi nobilitatem è quatuor ad minimùm generationibus probare, & reliqua Statutis convenientia præſtare poteſt præſtanda; conf. ſupra *§. II.* cit. Neue Auflage der Fränckiſchen Ritter-Ordnung, cui inſertum eſt, *Statutum* der drey Ritterſchaftlichen Crayſe in Schwaben, Francken und am Rheinſtrohm, die *Reception* neuer Ritterſchafftlichen Mitglieder betreffend de Anno 1750. 16. Jun. quod etiam legi poteſt, in

in den vermischten Nachrichten von Reichs-Ritterschafftlichen Sachen, *V.* Stück, Seite 779. u. f. Cui adhuc addendus est Extractus in Conventu Correspondentium trium Circulorum Equestrium de dato Heilbronn 27. Maji, 1762. „Drittens: Hat man auf die von Schwaben gemachte Erinnerungen wegen mehrerer Einschränck- und Erläuterung des Heilbronner Statuti Receptionis sich allerseits dahin einmüthig verstanden, daß in dieser so wichtigen die Ehre und Splendeur des ohnmittelbaren Reichs-Adel angehenden Sache zu denen in gedachtem Receptions-Statuto aufgestellten Requisitis annoch die Erprobung der 4. Adelichen Ahnen erfordert, und hinführo keiner Reception anderst mehr statt gegeben werden sollte, als wann der Aspirant seine 4. Adeliche Ahnen- und zwar 2. Vätter- und 2. Mütterlicher Seiten behörig dociret, oder ein ganz besonder-erhebliches Motivum dispensandi fürwaltet, welches man jedoch vorhero an alle 3. Ritter-Crayse zu ihrer Wissenschafft und Erkanntnus zu bringen habe, also, daß kein Crayß oder Canton ohne Communication und Entschlüssung der übrigen Craysen auch ehe die erforderliche Præstanda prästirt worden, mit einseitigen Versprechungen vorangehen, im übrigen

aber es bey dem Statuto Receptionis in allen und jeden dessen Puncten sein unabänderliches Bewenden habe solle. „

3.

Ad tertiam denique Quæstionem: „ Hätte können gefragt werden: Ob nicht auch denen nicht in specie darauf privilegirten Ritter-Craysen die in das Closter gebrachte immatriculirte Ritter-Güter zu retrahiren erlaubet seye? „ Hæc quæstio extra omnem addubitationis aleam posita est, supra enim §. II. allegatum Caroli VI. privilegium d. d. 24. Jan. 1718. concedit Nobilitati immediatæ Suevicæ, talia ad manus mortuas alienata prædia quocunque tempore, atque ita ultra triennium & in perpetuum, retrahere. Quod autem ad equestrem Circulum Franconicum attinet, tales ibidem alienationes simpliciter sunt prohibitæ, uti sæpius jam citata huic Circulo concessa privilegia cæsarea, Ordinationes Cæsareaque Rescripta probant. Cæterum multa etiam hâc de re parata sunt præjudicia, quæ alio tamen proferam tempore, quo hanc materiam ex instituto tractandi erit occasio.

ad

ad §. XIV.

Quod Retractus etiam equestris ad alienationem Bonorum equestrium per Testamenta possit extendi, optime evicit de CRAMER *c. l. pag. 90.* „ Weilen daher die privilegirende Röm. Kaysere auf die Conservation der ohnmittelbaren adelichen Familien allergnädigst reflectirt, und das Privilegium ausdrücklich dahin extendirt, daß, wann ein matricular-adelich Gut auf einigerley Weise aus denen matricular-mäßigen adelichen Händen veräussert würde, sub qua generalitate verborum auch Alienatio per Testamentum begriffen ist, alsdann solches Gut dem Juri retractus unterworffen seyn solle. „ Ut denique nullum supersit dubium, jam dicta adhuc Concluso fulciam, in Causa Pagi Creichgoviensis contra Dn. Killinger à Eschenau, cui à defuncto fratre hoc equestre prædium testamento, & quidem sub onere fideicommissi, relictam fuit, qui autem Retractui equestri, ipsi, tanquam Extraneo, à dicto Pago Creichgoviensi denunciato, locum dare nolebat, ita pronunciato:

Veneris, 25. Aug. 1752.

Oettingen Wallerstein-Spielberg, contra

von Ziegesar, modo Killinger & vice versa, nunc Ritterschafft in Schwaben, Orts Creichgau, contra Killinger, die Reluition und Retract von Eschenau betreffend, sive Director, Ritter-Räthe und Ausschuß ersagten ohnmittelbarer Freyer Reichs-Ritterschafft in Schwaben, Orts im Creichgau, sub dato 11. & præs. 24. Novembr. 1749. übergeben per a Gay allerunterthänigst gehorsamste Anzeige und Bitte, pro gratiosissime ferenda ordinatione privilegiis Cæsareis Clement. conformi ad retrahendum, das Ritter-Guth Eschenau cum ejusdem appertinentiis. Appon. Num. 1. 2. 3. & 4. in duplo.

1.) Communicetur dem Cammer-Rath von Killinger und übrigen Interessenten sub termino duorum mensium, mit der Auflage, entweder dem Ritterschafftlichen Retractui in Gefolg der Kayserlichen Privilegiorum statt zu geben; oder sich an behörigem Ort zum Besiz dergleichen Güter qualificirt zu machen.

2.) Moneantur Agentes, sich künfftig in dieser Sache obstehender Rubric zu gebrauchen.

Matth. Wilhelm Haan.

Exstat

Exstat hocce Conclusum in Johann Jacob Mosers Staats-Archiv. 1752. zwölfter Theil. *pag. 1032.*

ad §. XV.

Addo illustrandi gratiâ sequens Judicii Imperialis Aulici Conclusum:

Veneris, 16. Mart. 1713.

Reichs-Ritterschafft in Schwaben, Viertels Hegau, Algau und am Bodensee, contra Marinum Bournier, Handelsmann zu Diesenhofen und das Nellenburgische Land-Gericht zu Stockach, in puncto violati Privilegii super Jure retractus.

Fiat Decretum in Freundschafft an die löbliche Oesterreichische Hof-Canzley sequentis tenoris: Es hätte ein gewisser Handelsmann zu Diesenhofen, Namens Marinus Bournier wegen eines collectablen Ritter-Guts in Schwaben, genannt Gaylingen, mit dem Freyherrn Marquard Johann Baptist von Ulm einen contractum pignoratitium cum pacto antichretico gegen Erlag 13000. fl. baares Geldes auf 12. Jahr lang dergestalt errichtet, daß solcher Contract

de 13. Mart. 1727. (wie die ausdrückliche Worte lauten) seinen Anfang nehmen sollen; welches auch von beyden Paciscenten der Reichs-Ritterschafft viertels Hegau, Algau und am Bodensee gewöhnlicher massen den 11. Mart. 1727. denunciret worden. Als sich aber hierauf ergeben, daß die Gebrüdere von Liebenfelß das Jus retractus, (welches per Privilegia Cæsarea toties quoties confirmata einem jedweden Ritter-Mitglied in Zeit von dreyen Jahren à die factæ denunciationis ohnstreitig zustehet,) exerciren wollen, auch zu dem Ende bey der Hegauischen Ritter-Canzley, vermöge Depositions-Scheins, die obgedachte 13000. fl. baares Geldes den 25. Febr. 1730. und also nach (forte omissum: noch nicht) verflossenen 3. Jahren, à die factæ denunciationis zu rechnen, würcklich hinterlegt hätten: so seye obangeregtem Bournier durch ein Ritterschafftliches Schreiben solches zu wissen gethan, auch derselbe erinnert worden, auf einen gewissen Tag vor der angeordneten Ritterschafftlichen Commission zu erscheinen, daselbsten die Original-Kayserliche Privilegien (als woran jener in seiner ersten Antwort

wort zweiffeln wollen,) zu inspiciren, die hinterlegte Gelder anzunehmen, und sodann das Ritter-Gut denen Retrahenten abzutretten. Nachdeme aber selbiger auf das andere Ritterschafftliche Einladungs-Schreiben gar nicht geantwortet, noch zu angeordneter Zeit weder selbst noch per Mandatarium erschienen, so seye Ritterschafft endlich bewogen worden, die Retrahenten in das Ritter-Gut Gaylingen mit der Unterthanen abgelegten Hand-Gelübd legaliter zu immittiren, worauf sich aber der Bournier gegen alles Vermuthen zu dem Nellenburgischen Land-Gericht gewendet, und daselbsten Anno 1730. den 27. Mart. ein Mandatum inhibitorium & de parendo primo Conductori S. C. an den Vogt, Gemeinde und Judenschafft zu Gaylingen sub- & obreptitie erschlichen, und obschon die Ritterschafft dagegen trifftige Vorstellung gethan, so ist es doch bey dem vorigen Gebott geblieben, dahero dann an Ihro Kayserliche Majestät selbige ihren allerunterthänigsten Recurs genommen und um Hülf oder Kayserliche Verordnung gebeten. Nun ist zwar Kayserlicher Reichs-Hof-Rath ganz und gar nicht ge-

meynet, dem Nellenburgischen Land-Gericht in seiner sonst habenden Jurisdiction und Gerechtsamen nur im mindesten zu nahe zu treten oder zu benachtheiligen; aber in gegenwärtigem Casu ist nur allein die Frage de retractu privilegiario der Reichs-Ritterschafft über ein collectables Ritter-Gut, davon von undencklichen Jahren her die Römische Kaysere, auch besonders Ihro jezt allerglorwürdigst regierende Kayserliche Majestät der Reichs-Ritterschafft in Schwaben, Francken und am Rhein, und zwar jedem Ritter-Mitglied die allergnädigste Kayserliche und Reichs-kundbare Privilegia dahin allergnädigst ertheilet und resp. bestättiget haben, die verkauffte oder verpfändete Ritter-Güter intra terminum von 3. Jahren à die factæ Directorio Nobilitatis denunciationis indistincte zu reluiren oder zu retrahiren, woran sie auch bey Straf 60. Marck löthigen Goldes von niemand verhindert oder abgehalten werden sollen: Solchemnach werde eine löbliche Oesterreichische Hof-Canzley von selbsten ermessen, daß niemanden, als ipsi Augustissimo concedenti Privilegia Cæsarea zukomme, darüber, wann Stritt

des-

deshalben entstehet, zu cognosciren oder zu verordnen, und daß also das Nellenburgische Land-Gericht ohne zweifel per sinistra narrata des Handelsmanns Bournier veranlasset worden, sich in eine so gestaltette privilegirte Sache zu mischen, und so gar Mandata inhibitoria ergehen zu lassen; Es will sich zwar der Bournier quoad ipsam Causam auf 2. Principia gründen, als ob erstlich der Contract schon den 19. Febr. 1727. errichtet, mithin das Reluitions-Quantum nicht zu rechter Zeit offeriret worden seye, und dann 2. daß eine halbjährige Aufkündung in contractu stipuliret worden; alleine bey dem ersten ist zu mercken, daß das Tempus retractus nicht à die celebrati Contractus, sondern à die factæ denunciationis (wie clara litera Privilegiorum zeiget,) zu rechnen: wo dann in hypothesi die Denunciation dem Ritter-Directorio Anno 1727. den 11. Mart. hingegen die depositio pecuniæ Anno 1730. den 25. Febr. folglich intra legitimum tempus, beschehen, auch ist ad Secundum in rechtliche Betrachtung zu ziehen, daß theils diese Zeit inter partes auf die 12. Jahre vermeynt

meynt gewesen, theils aber und principaliter ihme, Bournier, das allerhöchste Kayserliche Privilegium in dem Weg stehe, krafft dessen bey Auszahl- oder Deponirung der Gelder das Ritter-Gut dem einsprechenden Ritter-Mitglied ohne allen Aufenthalt oder Prætext der ihme noch nicht wieder gut gemachten Austausch-Stücke oder Meliorationen und dergleichen ohnverweigerlich abgetreten und eingehändiget werden solle. Bey welcher Beschaffenheit dann sich von selbsten ergiebet, daß der Bounier auch in der Sache selbsten nicht gegründet seye, wozu noch kommt, daß so viele 1000. fl. baares Geld schon geraume Zeit müßig und denen Retrahenten zum Schaden da liegen oder wenigstens ihnen die Interessen abgehen, auch der Vogt und Gemeinde ganz irrig gemacht werden und nicht wissen: ob sie den von der Ritterschafft immittirten Herrn von Liebenfels oder aber in Conformitate des gerichtlichen Nellenburgischen Mandati den Bournier vor ihren Herrn und Obrigkeit erkennen sollen oder nicht? einfolglich daraus nichts anders, als höchst-schädliche Unordnungen bey denen Unterthanen, grosser Schaden und resp.

Verbitterung bey denen Partheyen, auch andere unumgängliche Inconvenientien entstehen müssen. Um also diesen vielen Beschwehrlichkeiten auf einmahl wieder abzuhelffen, so wird die löbl. Oesterreichische Hof-Canzley bey solcher Erläuterung verhoffentlich keinen Anstand nehmen, auch hierdurch dienstfreundlich ersucht, an das Nellenburgische Land-Gericht den gemessenen Befehl ohnbeschwehrt dahin zu ertheilen, daß selbiges bey sothanen bedencklichen Umständen das sub- & obreptitie erschlichene Mandat wieder aufheben, den Bournier zu Anrechnung des deponirten Geld-Quanti à 13000. fl., hingegen die Unterthanen zu ihrer Schuldigkeit an die Freyherrn von Liebenfels, als Retrahenten, gemessen anweisen solle. Dagegen der löbl. Oesterreichischen Hof-Canzley ein Kayserlicher Reichs-Hof-Rath zu Erweisung angenehmer Dienst-Gefälligkeiten hinwiederum jederzeit bereit und willig seyn wird.

Quod Conclusum exhibetur in Johann Jacob **Mosers** merckwürdigen Reichs-Hof-Raths-*Conclusorum Parte VIII. pag. 280. seq.* reliqua autem ad ipsam hanc causam pertinentia

nentia Conclusa legi possunt in *Ejusdem* aus-erlesenen Reichs-Hof-Raths-*Conclusis pag.* *513.* & in Reichs-*Fama Part. 17. pag. 233.* *& Part. 19. pag. 757.*

ad §. XVII.

Præscriptio etiam incipere nequit, nisi à tempore denunciationis Directorio Equestri factæ, uti verba Privilegii Cæsarei in §. antecedenti citata expresse disponunt: „ daß, in Casum intermissæ talis denunciationis der Verkauff null und nichtig und den adelichen Mitgliedern NB. unverjährlich seyn und hafftbar bleiben solle, quod de CRAMER *c. l. pag. 197.* pluribus ostendit.

Porro monet ad hunc §. III. Dn. MOSERUS *c. l. pag. 1115.* „ hätte bey denen Worten: Quodsi autem triennium à tempore denunciationis Directorio factæ elapsum, tunc tutus est Possessor, nec Jus Retractus amplius admittitur, nisi ex justa causa à Cæsarea Majestate extensio ad ulterius tempus facta fuerit, vor Extensio billich gesezet werden sollen: durante adhuc triennio primo; dann so bald dieses verflossen und indessen nicht ein neuer Termin gesezet worden ist, hat der Käuffer schon ein

ein Jus quæsitum, welches ihme mit Recht nicht mehr kan genommen werden.„ Quibus & meum calculum, exiguum licet, non solùm addo, sed etiam ad magis corroboranda illustrandaque præcedentia hujus §phi sequens à Consilio Imperiali Aulico latum Conclusum adjungò:

5. Mart. 1767.

Reichs-Ritterschafft in Schwaben, Orts am Neckar, Schwarzwaldt und Ortenau, den Retractum des Reichs-Ritterschafftlichen Guths Unter-Rixingen betr. sive ermeldte Reichs-Ritterschafft sub dato 7. & præs. 23. Februarii novissimi, überreicht per à Middelburg allerunterthänigste Anzeige, samt Bitte: desuper ferenda ordinatione Cæsarea. Appon. num. 1. usque 9.

1. Ponatur der Reichs-Ritterschafftliche Bericht ad acta &

2. Rescribatur eidem: Nachdeme Kayserl. Majestät denen Rechten ungemäß fänden, daß bey dem Kauff des von Leutrumischen Antheils des Dorfs Unter-Rixingen und des dorten befindlichen so genannten Pölnizischen Schlössels, die zu dem Retractu privilegiario

giario lauffende Frist deren dreyen Jahren, nicht von 1763. an, wie es der Freyherr von Hopfer, als Käuffer zu behaupten vermeyne, sondern von dem 1. Martii 1764. an, wo die Kauff-Contracte erst in die Umstände versezet worden, daß die Ritterschafftliche Notification an die Corpora und Mitglieder ergehen können, ihren Anfang nehme; als solle die Ritterschafft ermeldten Freyherrn von Hopfer, dem angemeldten Retract statt zu geben, authoritate cæs. intra terminum congruum anweisen, und wann er das Kauff-Pretium anzunehmen verweigerte, ihn ad videndum deponi citiren, auch nach geschehener Deposition, sodann mit Einsezung des von Schilling, als Retrahenten in ersagte Güter-Stück, denen Kayserl. Privilegiis gemäß verfahren, forthin, wie solches befolgt worden, seiner Zeit allerunterthänigst anzeigen.

Quod Conclusum exstat in den vermischten Nachrichten von Reichs-Ritterschafftlichen Sachen. Drittes Stück. Nürnberg. 1772. 8. *pag.* 438.

Quæri etiam potest: an commembrum equestre, si facta quidem prædii Alienatio

Di-

Directorio equestri denunciata, ab hoc autem prætermissa fuerit, istam alienationem, sicuti mos est, commembris per circularia publicare, retractu adhuc possit gaudere? Nulla autem dubitatio erit, hanc adfirmandi quæstionem, quia privilegia Cæsarea non in Directorii, sed potius in totius Corporis, atque ita in omnium singulorumque Commembrorum favorem & commodum concessa sunt. Quæ commembra exinde jus habent quæsitum, quo illa etiam effluxo termino & intra triennium saltem à die notitiæ uti possunt. Omissam enim à Directorio denunciationem factæ extra Corpus equestre & ad Extraneum alienationis neque Commembris, neque ipsorum per privilegia Cæsarea concesso juri non nocere puto.

Alia mihi adhuc occurrit quæstio: an tempus in privilegiis statutum, triennium scilicet, si retractus per singulare pactum in Familia equestri introductus, & nullum constitutum sit tempus; prædium autem ali vendatur commembro, & è Familia quidam retrahere cupiat, an, dicam, illud triennium etiam apud nobiles immediatos, inter se retrahentes, vel qualis terminus observandus

dus sit? Quod triennium, ut mea fert opinio, hoc casu non valet, quoniam Privilegium Cæsareum contra extraneos tantum, non autem inter ipsa commembra locum habet. Quæ igitur quæstio secundum Jus commune ita erit dijudicanda, ut retractus intra annum fieri debeat.

De Pretio, meliorationibus ac expensis Elector Trevirensis pactus est cum Nobilitate immediata: „ 25. Weilen auch ratione pretii die streitliche Frag entstehen könnte, cujus temporis pretium in retractu Nobilium privilegiato & vice versa à retrahente zu prästiren wäre? Als ist gemeinsam abgeredet und beschlossen worden, daß der Retrahent dasjenige pretium, welches der leztere Acquirent zahlt, und prästiret hat, annebens auch die meliorationes & expensas necessarias, seu utiles von der lezten Acquisition an, wie solche rechtlich erwiesen werden können, dem ultimo Possessori abzuführen und zu erlegen gehalten seyn solle, sollte aber sich ergeben, daß die Acquisitions-Instrumenta verlohren wären, und durch rechtliche Wege nach angewendeter Mühe sine dolo & fraude an Hand nit gebracht werden könnten, solchen falls solle das justum pretium des einzulösenden Guts, wie solches

solches tempore retractus per artisperitos impartiales taxiret werden würde, à retrahente erlegt werden, es seye dann, daß der Retrahent das in dem verlohrnen Instrumento ultimæ acquisitionis einvermeldt gewesenes Pretium durch sonstige rechtliche Wege erweisen könnte, welchen falls dieses allein cum meliorationibus ut supra, zu widerlegen und zu erstatten wäre. „ Vid. Johann Jacob **Mosers** Staats-Recht des Churfürstl. Erz-Stiffts Trier. *Cap. VI. §. 34. p. 145.*

ad §. XVIII.

Idem c. l. p. 1115. jure meritoque objicit nostro Autori „ ist als ein Requisitum vergessen worden, daß der Preiß des alienirten Gutes der Billigkeit gemäs seyn müsse. „

Notanda denique est relatio in Camera Imperiali facta, talem retractus causam concernens, quæ unà cum subsecutis Sententiis, quarum una etiam ad meliorationes expensasque spectat, legitur in Dn. de LUDOLF *Symphor. Consult. & Decis. forens. Tom. I. pag. 373. seqq.*

ad §. XX.

Idem Ill. MOSERUS *c. l. pag. 1115.* se ita declarat: „Endlich so glaube ich nicht, was der Herr Autor sagt, daß ein näherer Verwandter mit Uebergehung eines weitläuffigeren Verwandten, der das Gut einlösen will, sein Recht einem extraneo oder noch weiteren Verwandten, als der leztere ist, cediren könne, aus denen von dem Herrn Autore zu Anfang dieses §phi *paginæ* selbst allegirten Raisonen.„ Cujus auctoritatem & ego sequor.

ad §. XXII.

Nostro auctori non adsentio, dicenti: quodsi enim prædium matriculæ & collectationi equestri insertum semel in Extraneum & ex matricula alienatum, nec ab aliquo ex Nobilit. Immediata intra triennium retractum fuerit, tunc, si postea denuo alienatio fiat, cessat hoc jus Retractus Equestris. —— Retractus, uti credo, toties locum habet, quoties nova accidit alienatio. Prima enim venditione Prædium ex equestri matricula non venit, sed potius illi semper insertum & Nobilitati equestri, quamvis Extraneus illud possideat, manet collectabile. Privilegia

gia itaque Cæsarea eorumque rationes qualibet nova venditione iterum valere nullus dubito. Quodsi vero prædia equestria sive per pacta sive per Sententiam Cæsaream ex equestri matricula & collectatione exeunt; tunc nemo dubitabit, quin Retractus desinat.

II.

MICHAELIS GRASSII, J.U.D. Codicis, Novellar. & Criminal. Sanct. Prof. Publ. Dissertatio de Tutela Materna Nobilium Imperii Immediatorum. Tubingæ, MDCCI.

CONSPECTUS.

Th. I. Tractatio ipsa tradit significationem vocabuli Tutelæ: h. l. curam sub se comprehendentis; per textus, authoritates, usumque modernum ejusque descriptionem.

II. Et connotat, maternam hic dici à matre in sensu quidem proprio, sed latiori, quo aviam consignificat. Qualis Tut. mat. in genere describitur.

III. Ostendit scopum & occasionem dissertationis hujus. Quinam dicantur & sint Nobiles Imperii immediti. Distributi in tres circulos Nobilitatis nempe 1. Suevicæ; quæ olim in quaterniones, nunc in 5. locos divisa, qui hic recensentur. Hodie an recte adhuc dicantur 5. Viertheil.

IV.

IV. 2. Franconicæ: quæ dividitur in 6. districtus hic enumeratos.

V. 3. Rhenanæ dispescitur in 3. loca hîc relata.

VI. Quomodo accesserit 4. Alsatica, statusque controversiam passa sit & ratione immedietatis: & hactenus quomodo asserta.

VII. Et ratione Circuli an Rhenano insit an v. proprium & Alsaticum constituat? Varia D Drum hanc in rem tradita. Nostra sententia np. olim sub Rhenana stetisse deinde in separatum corpus invaluisse, certo modo unitam reliquis tribus pristina ternarii hujus numeri designatione, stylo imperii adhuc dum retenta.

VIII. Illorum nobilium immedietati an aliquid decedat per possessionem bonorum aliis statibus quomodocunque subjectorum.

IX. An ex illa immedietate sequatur eos esse Imperii Status?

X. An gaudeant superioritate Territoriali? Verior affirmantium sententia. Opinio dissentientium, distinguentium.

XI. Inde quæ jura fluant? Remissive. Quomodo nob. imm. societatem quandam inter se inierint. & Jurisdictionem etiam in commembra sua exerceant, id quo jure?

XII. Tradit porro descriptionem tutelæ mat. nob. Imper. immed.

XIII. Divisiones I. a causa efficiente in Testamentariam, Pactitiam ex moribus modernis, & testimo-

nio Doctorum aſſertam, & Legitimam. Anne & dativa? Et præmittitur, quæ natura fuerit hujus tutelæ olim, & deinde Jure Codicis, Novellarum & exinde deciditur Q. Negative per rationes.

XIV. 2. a Subjecto in tutelam in ſpecie ſic dictam & curam

XV. 3. ab Objecto in allodialium & feudalium.

XVI. 4. a Fine in eam; quæ adminiſtrationis gratia & quæ vel educationis & perſonarum directionis vel notitiæ vel honoris ergo defertur.

XVII. Cauſam Efficientem remotam: quæ altius quoque deduci poteſt ex Principiis Juris; Naturalis, uſu populorum & omnino Jure Poſitivo tum Romano tum Germanorum ſtatutis atque moribus.

XVIII. Cauſam impulſivam quæ præcipue conſiſtit in innata ſumma erga liberos affectione. Cui ſuccenturiatur ſpes & emolumentum ſucceſſionis.

XIX. Cauſam Proximam quæ conſpicitur in Parentum proviſione in ſpecie Patris teſtamento. Dari tutelam maternam teſtamentariam probatur rationibus exemplis & teſtimoniis. Poſſe Matrem excludi ab hac tutela diſpoſitione Patris tutorem alium etiam extraneum conſtituentis non v. nude prohibentis: quod demonſtratur per textum & rationes, & firmatur communi opinione. Notantur diſſentientes etiam cum temperamento np. ſi conſtet ſaltem ex odio iſtam prohibitionem fuiſſe factam, ampliatur verior ſententia & in eo caſu ubi ex non injuſta cauſa nuda prohibitio facta. Quid ſi maritus uxorem tutricem conſtituit, ſed eam clauſulam poſtea

iterum

iterum delevit? ℞. Barthol. diſtingu. Sed verius indiſtinctè, negatur, per iſtam deletionem exlcudi matrem. Quid ſi Pater Nobilit. immed. filiis alios tutores dedit, an hi excludant matrem quà filias ℞. Neg. Quod ſi Mater liberis ſuis tutores dedit? ℞. opus eſſe Magiſtratus confirmatione. Quæ facit tutorem dativum etiam in matre Nob. immed. hodiè. Quem mater dari prohibuit, tutor eſſe nequit. Avîam v. excludere mater non valet. Id quod evincitur rationibus. Quid juris ſi mater aviam in tutricem deſignavit?

XX. Non minus rectè & per pacta dotalia aliave hodie Matrem tutricem conſtitui, probatur rationibus remiſſivè authoritatibus; Exemplis inter Nobiles immediatos uſu venientibus.

XXI. Tut. mat. conſtituta immediatè per legem ſec. excellentiam legitima, per ſtatutum in ſpecie ſtatutaria, per mores conſuetudinaria dici poteſt. omnes tn, hæ ſpecies legitimæ in ſenſu latiori dici merentur Tut. mat. legitimæ inter nobiles immediatos quoque obtinentis Exempla vel cum adjunctione contutorum authoritate Directoriali facta, vel ſine tali adjunctione.

XXII. Si v. mater aut alius tutor ſive teſtamentarius ſive legitimus deficit, datio magiſtratûs ſuccedit, quæ olim Jurisdictionis extraordinariæ fuit. Hodie ordinariæ regulariter præterquam ubi ſingulariter quid diſpoſitum. Nobilibus immed. tutores dat Imperator & Camera; etiam hodie ex ſingulari privilegio Directoria apud Nobiles immed. concurrenter

cum Judicio Aulico & Camera. His Nob. hanc facultatem competere quoad ſubditos vi jurisd. ordinariæ! quoad commembra per modum jurisdict. extraordinariæ aut delegatæ.

XXIII. Subjectum quod conſtituunt Mater atque Avia etiam ſanguine ignobilis ſi marito Nobili nupta fuit. Etiam naturalis tantùm & primùm mater poſt hanc avia paterna atque materna, quæ omnes præferuntur maſculis legitimis aliàs tutoribus ex latere venientibus non iis, qui ſunt ex ordine aſcendentium. Q. An & Proavia admittenda? Probatur Negativa per rationes, authoritates adducuntur disſentientes, quorum opinio prævalet ubi firmata eſt praxi: quæ tn. rariſſima etiam apud Nob. imm.

XXIV. In his perſonis præſupponenda habilitas de qua remiſſivè unde mater minorennis ad tutelam non admittatur, utut veniam ætatis impetraverit. Contrariâ breviter refelluntur. Secus ex Principis ſpeciali diſpenſatione: & interim alius tutor ſ. Curator dandus, nec aliud obtinet de moribus Germaniæ, & inter Nobiles immediatos, neque removetur ex ratione debiti aut Crediti, ne quidem mater naturalis tantum.

XXV. Objectum: quod conſtituunt tùm perſonæ np. pupilli Nob. imm. minores quorum Curatrix mater eſſe poteſt perinde ut pupillorum tutrix, & aliquando majores ſi furioſi, mente capti, prodigi, id probatur per rationes. Officium matris tutricis conſiſtit in perſonarum directione & adminiſtratione bonorum ſine dubio allodialium. An & Feudalium?

lium ? Hoc utut de Jure Feudali Longobardico valde controversum affirm. tamen de moderno & praxi receptiori ; quod tamen non universaliter verum in specie inter Nob. immediatos idem juris esse ; quod probatur authoritate Cameræ Imperii & exemplis.

XXVI. Formam. Ex iis, quæ huc spectant cur quædam saltem seligantur omissis aliis ? Jure nostro requiri ut mater aut avia renunciet futuris nuptiis 2. SCto Vellejano. 3. omni alio auxilio, de pluribus huc pertinentibus Qq. remissivé. An hæ renunciationes hodie adhuc in usu sint? Quidam negant. Rectius etiam quà Nobiles Imp. immed. Affirm. per rationes & Præjudicia utut mater in testamento tutrix data fuerit, quod firmatur rationibus & authoritatibus adducuntur dissentientes, non minus, & ubi in testamento Pater expressè remisit quod ampliatur in Principe in Nobili Secus ubi aliud jus inductum constat.

XXVII. Effectum: qui consistit in facultate administrandi: quæ competit postquam decretum ipsi datum & inventarium confectum & alia præstanda præstita. An mater. Nob. immed. curatore ad litem opus habeat. Præmittitur ubi id hodie obtineat, & deciditur in hypothesi negativè. quod limitatur 1. majoris cautelæ ergò.

XXVIII. Hac ratione etiam potest compromittere, transigere, renovationem investituræ petere, homagium exigere.

XXIX. Exinde nascuntur remedia juris in specie tu-

telæ aut Curatelæ directa quà agitur & ad rationum redditionem hodie, quotannis etiam à matre Nob. imm. tutrice. Contraria, quà & ſalarium conſtitutum petitur quod tn. à matre non petendum; Niſi pater id ordinaverit: cui ſtatim poſt mortem mariti dos & reliqua debita reſtituenda ſunt, etiam cum uſuris ex tempore moræ & intereſſe dotalitium quoque ei præſtandum utut cum liberis commoretur tanquam tutrix: quo dos regulariter abſorbetur niſi aliud conventum.

XXX. Contraria: Finitur hæc tutela modis & aliis ſpeciebus communibus & propriis; novis nuptiis, luxurioſa vita, de quibus remiſſivè.

Th. I.

Prætermiſſis ſupervacuis hîc vocabulorum evolutionibus, aliisque ambagibus rei ipſius conditionem ut ſtatim in ipſo frontiſpicio legere ac introſpicere liceat, præmittendum hoc eſſe duximus, Nos *Tutelam* hîc conſiderare in ſenſu *latiori* eo, quo non tantum *pupillorum* tutelam ſtrictè ſic dictam, *ſed & minorum ſimiliumque perſonarum curam* ſub ſe comprehendit, qui ſenſus non minus juridicus eſt, & legibus noſtris vel maximé conveniens, uti patet *ex l. 101. ſ. 2. ff. de cond. & demonſtr. l. 5. C. de curat. fur. l. 11.*

l. 11. §. 2. ff. de Minor. junct. l. 9. in pr. ff. de tut & rat. distrah. §. 6. I. d. Attil. Tut. HUG. GROTIUS *in flor. spars. tit. Inst. de curat.* HAHN *ad Wesenb. tit. de tut. n. 3.* BICC. *in C. I. A. enucl. tit. de tut. n. 2.* ANTON. PIAGGIUS *de tutor. & curat. qu. 8. n. 1.* qui tamen ibidem *n. 2.* subjicit, curatoris appellatione tamen è converso legibus nostris non venire tutorem. Didac. SPINO. *in spec. testam, gl. 29. n. 20.* ubi dicit: promiscuè accipi, quando lex s. de tutore s. curatore disponit, secus in datione hominis testatoris vel Magistratus: quemadmodum & hodiè utplurimum idiomate nostro promiscuè accipiuntur, Pfleger und Vormůnder, Bevògtung, Verpflegung und Vormunderung, tam ratione pupillorum, quam minorum similiumque. Vid. W. L. R. *p. 2. t. 26. seqq.* item Lands-Ordnuug. *t. 32. seqq.* Ord. Pol. de Anno 1548. & 1577. tit. von der Pupillen und Minderjähригen. BESOLD. *thes. pract. voc.* Vormund. RINGLER de tut. Illustr. *cap. 1. §. 2. circ. fin.* ubi, quod ex communi Germaniæ consuetudine notari debeat, quod inter Illustres etiam voces *tutela, cura, atque administratio* confundantur, & plerumque

pro

pro Synonimis interpretationem accipiant: ita ut nobis deſignet poteſtatem illam directoriam, quam vocant, & diſpenſatoriam, jure conceſſam, tuendi eos, & adminiſtrandi bona eorum, qui per ætatem ſe ipſos defendere, ſuisque rebus ſive ex illo ætatis, ſive iſti admodum ſimili ſanæ rationis defectu, aut ſaltem enormi abuſu rectè præeſſe nequeunt. *ʃ. 1. I. de tut. pr. I. de curat. l. 1. pr. ff. de cur. fur. dand.*

Th. II.

Maternam tutelam hic dicimus & intelligimus non in ſignificatu *improprio*, quo ſub nomine *matris* etiam illæ perſonæ veniunt, quibus vitam naturalem quidem non, reverentiam tamen maternæ analogam debemus, veluti ſunt Noverca, ſocrus, amita, matertera, quæ matris loco eſſe dicuntur *in ʃ. 7. J. de nupt. l. 39. pr. ff. d. R. N.* ſed *proprio*, quo mater appellatur ea, à qua & ex qua ſpiritum vitalem duximus, & *hoc* quidem non *preſſo*, quo mater ea ſaltem dicitur, quæ genitrix noſtra exiſtit *l. 8. ʃ. 1. & 2. C. de ſec nupt.* ex cujus utero immediatè in hanc lucem progreſſi ſumus, *l. 5. ʃ. 2. & 3.*

l. 15.

l. 15. ff. d. ſtat. hom. portio quondam ac pars viſcerum illius, uti loquitur JCtus *in l. 1. ʃ. 1. ff. de inſp. vent. l. fin. C. de lib. cauſ.* ſed per uſum juris *non nihil extenſo*, quo ſub nomine matris venit etiam genitricis noſtræ genitrix, ſive Avia noſtra, à qua mediante matre noſtra & nos deſcendimus: idiomate noſtro ſignificantius appellitata, Groß-Mutter: *arg. l. 51. l. 136. l. 146. ff. de V. S. & ibid.* GOEDD. *vid. l. 2. & l. 3. C. quando mul. tut. offic. Novell. 94. cap. 1. & 2. junct. Novell. 118. cap. 5.* ibi: *niſi mater & avia fuerit. & auth. Matri & aviæ C. qu. tut. off. fung.* Proinde tutela materna in genere nobis eſt illa tutela atque cura, quæ matri aut aviæ in filios filiasve nepotes neptesve regulariter impuberes atque minores, aliquando tamen & ætate majores, fati aut naturæ infelicitate verò & diſtorto rationis uſu plusquam infantes, furioſos, mentecaptos & prodigos jure legibus atque moribus noſtris ſingulariter inducto competit.

Th. III.

Nos vero hîc ex profeſſo non agere *de tutela materna in genere*, de qua, quatenus non

non præcisè aut principalius has vel illas perſonas, ſive Principes, ſ. Nobiles, ſive ignobiles tantum, reſpicit, ſed præſcindendo à tali reſpectu omnis generis indiſtinctè conſiderat, videri merentur jam olim doctiſſimè conſcriptæ diſſertationes ſub præſidio B. D. EKHOLDI, *Lipſ. anno 1653. item 1662.* HENR. HAHN. *Helmſt. 1661.* Magnif. Dn. D. MASCOVII, Gryphisw. *anno 1681.* aliorumque, EYBENII, BECHMANNI, &c. nec in ſpecie de tutela materna *Principum*, de qua Conſultiſs. Dn. STRYK. ſatis eleganter *in integra diſſertatione Hal. Saxon. anno 1696.* ſimiliumque aliarum *Illuſtrium* perſonarum, de qua RINGLER *in tr. de tut. Illuſtr. inprimis, c. 4.* COCCEJ. *in diſſ. integra de tut, Illuſtr. anno 1663. Francof. habita*, de quibus omnibus hîc loci non, niſi ubi opus fuit pro illuſtratione noſtri thematis, ne actum agatur; ſed in ſpecie de tutela materna inter *Nobiles Imp. immediatos* uſitata, agi vel ſolum hujus diſcurſus rubrum, reſtrictim ad has perſonas inſcriptum omni dubio eximit: quam tanquam hactenus à nemine quod ſcimus propoſitam, diſcuſſione tn. vel ex ſolâ commendatione ejus, cui morem

rem gerere utrobique nobis eſt religio, non indignam, cum ex profeſſo hîc, in quantum pertempus nobis licuerit exequi animus ſedeat, non poſſumus non plenius in anteceſſum exponere, quinam itaque ſint iſti *Nobiles Imperii immediati*, quorum cauſa hîc in illo rerum articulo ventilatur. Et ſunt *hi iſti Nobiles*, *qui immediate Imperatori & Imperio* parent, nullique quoad perſonas ſuas Imperii Statui ſubſunt, dicti inde liberi atque immediati, die Freye Reichs von Adel, BIDENBACH. *quæſt. Nobil. 1. numer. 7.* LIMN. *in I. P. lib. 6. c. 3. n. 1.* die gefreyte Adeliche ohnmittelbahre Reichs-Ritterſchafft, welche ohne Mittel der Kayſerl. Majeſtät und dem Heil. Reich unterworffen. R. A. zu Augſpurg. *de anno 1555. ʃ.* und in ſolchen Frieden, & *tit.* wie man mit der Ritterſchafft. R. A. zu Regenſp. *de anno 1576.* dann weiters wollen wir. Ord. Cam. *p. 2. t. 5.* KNIPSCH. *de Nobil. lib. 1. c. 2. n. 7.* SPEID. *in ſpec. Jur. Phil. Hiſt. voc.* Freye Reichs-Ritterſchafft. & ſecundum excellentiam die Freye Ritterſchafft. NOLD. *de ſtat. Nobil. Civ. c. 17. n. 31.* GAILIO appellati *primarii Nobiles in tr. de pignorat. obſ. 1. n. 1.* Vulgò diſtributi à loco aut territorio,

ritorio, ubi degunt, in tres circulos aut classes, in 1. Suevicam, 2. Franconicam, 3. Rhenanam, R. A. zu Augsp. *de anno 1500. tit.* Was man mit der Ritterschafft in Schwaben, Francken und den Rheinlanden handlen soll. R. A. zu Speyer. *de anno 1542.* §. Demnach haben wir. Suevica Nobilitas olim quidem tantum in quaterniones, 4. locos sive districtus divisa fuit, ein Theil im Crays Hegau und Bodensee, der ander Theil an dem Kochen, der dritte an der Donau, der vierte am Necker, uti id ex vetustioribus documentis der Vereinigung und Gesellschafft St. Georgen Schilts von Prälaten, Grafen, Freyherrn, Ritter ꝛc. *de anno 1488. & 1512.* probat KNIPSCHILD. *d. l. n. 13.* Successu temporis v. Creichgoviensis in quaternione ad Neccarum & Sylvam Herciniam, Necker und Schwarzwald, comprehensa ob nimiam locorum distantiam separatus locus esse cœpit, indeque hodie in 5. locos Suevica illa Nobilitas distributa existit, 1. an der Donau, 2. in Hegau, Bodensee und Allgäu, 3. am Necker, Schwarzwald und Ortenau, 4. am Kocher, 5. am Creichgau. Excellentiss. Dn. D. SCHWEDER, *in introd. in Jus publ. part. spec. sect. 2. c. 18. n. 3.*

qui

qui ex relatione ad primævam iſtam in quaterniones diſtributionem adhucdum hodie Viertheil, oder Fünf-Viertheil in Schwaben appellantur, convenientius tamen fünf Ritter-Ort, oder 5. Rittertheil in Schwaben: quomodo etiam inſigniuntur in confirmatione privilegiorum Nobilitatis Suevicæ Ferdinandi I. *de anno 1561.* ibi: gemeine freye Ritterſchafft und Adel der 5. Theile im Land zu Schwaben, & in confirmat. Maximil. II. *de anno 1566.* ubi eodem modo reſcriptum extat. KNIPSCHILD. *d. l. num. 14.* Quamvis & Auguſtiſſimus Imperator Ferdinandus II. in Renovatione confirmationis privilegii, wider der Juden wucherliche Contráct. §. ſo haben wir *de anno 1620.* quam exhibet KREIDENMANN inter cætera ab eo collecta privilegiorum inſtrumenta, annexa tract. Von des Teutſchen Adels Staat, *pag. 19.* priori loquendi modo, der Fünf-Viertheil im Land zu Schwaben adhucdum utatur.

Th. IV.

Nobilitas *Franconica* dividitur in 6. diſtrictus, Sechs Ort, 1. Odenwald, 2. Geburg, 3. Röhn und Werra (aliis Rohr und

 Weyde,

Weyde, oder Röhn und Währen) 4. Steyer-wald, 5. Altmühl, 6. Baunach, vel juxta alios Parr, Paun, die Buchen oder Buchenau, KNIPSCH. *d. l. n. 16. ſeq.* ubi pluribus totum eum diſtrictum delineat. Excellentiſs. Dn. D. SCHWED. *d. l.* SPEID. *d. l.* NOLD. *de ſtatu Nob. Civ. c. 17. n. 16.*

Th. V.

Rhenana in tria loca dividitur, 1. in Gau und Wasgau, oder Ober-Rheinſtrom, 2. Wetterau, Weſterwald, Rheingau, 3. Nieder-Rheinſtrom, Hundsruck, Eberswald. Dn. SCHWEDER. *d. l.* KNIPSCH. *d. l. n. 18.* LIMN. *in addit. ad I. P. lib. 6. c. 3. n. 58.* SPEID. *d. l.* addatur NOLD. *d. l. n. 18.* & KREIDENM. *d. tr. qu. 10. n. 9.* Rhenanos diſtinguentes in proprie ſic dictos, & Wedderavicos.

Th. VI.

Quarto loco acceſſit *Alſatiæ* inferioris Nobilitas, in tractu ab Eckerbach incipiente, & ſe ad ſaltum Hagenovienſem unterm Hagenauer Forſt, extendente, vid. CASP. à LERCH. *in tr. de ord. equeſt. p. 2. ſumm. 53.*

der

der Elsaßische Adel, & ſtatus controverſiam quidem paſſa primo ratione *immedietatis* deinde & ratione *Circuli* : Rationè *immedietatis* præprimis ob rationem, quod in Receſſibus Imperii aliisque pragmaticis ſanctionibus ejus, in iſta quidem qualitate, connexione aut parificatione cum cæteris tribus immediatæ Nobilitatis circulis, nulla expreſsè injecta mentio inveniatur, quod etiam fatetur LIMN. *in addit. ad Jus pub. Lib. 6. c. 3. n.* 2. NOLD. *d. l. n. 21.* aliasque rationes congeſtas à KNIPSCH. *d. l. n. 22. ſeqq.* Rectius tamen jam pridem eum in locum aſſerta, cum & olim qui hujus ſunt ordinis, perinde ac alii qui ſunt ex nominatis iſtis tribus circulis non alium quam Imperatorem atque Imperium immediatè ſuperiorem recognoverint, iisdem cum aliis dignati privilegiis, uti documentis publicis deſuper adductis, in quibus etiam expreſsè nominantur die gefreyte Reichs-Ritterſchafft ſtabilit HERTZOG *in Chron. Alſat Lib. 6. c. 3.* CASP. à LERCH. *d. l.* LIMN. *in I. P. Lib. 6. c. 3. n. 70. ſeq. & ibid. in addit.* id quod dubio caret ab eo tempore, quo Nobiles Alſatiæ cæteris immediatæ Nobilitatis circulis *ſe aſſociarunt*

iisque adscripti sunt, uti id patet ex ipso ab Imperatore Ferdin. III. confirmato Unionis Recessu, quem vocant den Conjunctur Recess, de dato Mergentheim, die 28. Jun. 1651. in der Elsaßischen Ritter-Ordnung. *fol. 41. seqq.* non minus & ex diplomate Cæsareo über des Ritterl. Ordens prædicats Erhöhung ejusdem Imperatoris Ferdin. III. des Reichs-Freyen Ritterschafften der Craysen, Viertheil Ritter-Ort und Bezirck im Lande zu Schwaben, Francken, Rheinstrom, und des Bezirck im untern Elsas. *de dato in anno 1654.* Dn. D. SCHWED. *d. l. §. 3. in fin.* KNIPSCH. *d. l. num. 20. seqq.* ubi plures hanc in rem accumulat rationes, contrariaque refellit.

Th. VII.

Ratione *Circuli* verò in eo, an partem constituat circuli Rhenani, an proprium, & tribus illis *Suevico*, *Franconico*, & *Rhenano* contra distinctum circulum, nomine *Alsatici*, separatim venientem efficiat, ita ut libera ac immediata Nobilitas non amplius in tres, sed quatuor illos circulos aut classes divisa dici debeat, Sub *Rhenano* jam olim hanc comprehensam & in publicis instrumen-

tis

tis aut documentis ſubintellectam fuiſſe ſuſpicantur LIMN. *mod. cit. loc.* NOLD. *d. l. n. 2.* BURGOLD. *ad Limn. Lib. 3. c. 29. n. 2.* in eo ſibi vix conſtans, quod hanc ipſam *d. l. n. 2.* Rhenanæ aſſociet, & tamen modò tres circulos *d. n. 2.* modò 4. numeret *ibid. n. 5. pag. m. 496.* & tribus iſtis circulis iterum opponat *d. l. n. 14.* Aliter Dn. SCHILT. *in I. P. part. prior. lib. 1. tit. 22. §. 6.* circulos 4. Suevicum, Franconicum, Rhenanum, & Alſaticum, ſtatuens, ſed tempore Friderici III. anno 1485. fuiſſe quidem etiam die Ritterſchafft der vier Landen, aſt Alſatiæ loco fuiſſe Bavariam ex Goldaſto adnotans. Aliter adhuc ſentit Dn. HENR. COCCEJ. *in jur. publ. prud. c. 25. §. 8.* mediam quaſi viam inambulans ſtatuendo, Nobiles Alſatiæ inferioris dicto iſto Unionis Mergenthalenſis pacto quidem reliquis eſſe certis legibus junctos, attamen nec quartum circulum facere: nec reliquis eſſe inſertor. add. Dn. MAUR. *de nob. Germ. th. 28.* Probabilius nos vero exiſtimamus olim quidem Alſaticam hanc Nobilitatem tanquam partem unius alicujus corporis aut provinciæ ſub Rhenana compreheinſam fuiſſe, quod colligere datur tum ex

antiquis nonnullis Rhenanæ Nobilitatis matriculis Alsaticæ Nobilitatis familias sibi insertas habentibus, tum ex pluribus exemplis Nobilium & Equitum Alsatiæ in torneamentis sub Rhenanorum Equitum societate signoque Lupi, unter der Gesellschafft des Wolffs, Brunswigæ, Stutgardiæ, Wormatiæ *&* alibi, comparentium, recensente hoc CASP. à LERCH, *de ord. equest. p. 2. n. 57. fol. 136. Lit. xx.* Successu temporis verò separatum aliquod corpus constituere cœpisse, inque eo confirmatam esse vi Unionis illius Mergentheimensis Cæsarea Ferdinandi III. authoritate & confirmatione approbatæ, atque munitæ, in qua junctio facta est hujus Nobilitatis non tantum cum Rhenano, sed omnibus tribus circulis, & quidem ita, ut illa certo circulo haud esset inserta, *d. confirm.* §. zu wissen und kund. sed quartum omninò haberet suffragium, quamvis non sine varia restrictione atque temperamento, §. Zum andern. *&* *seqq.* §§. Nihilominus tamen antiquum Imperii stylum propterea non esse mutatum, sed retentum trium tantum circulorum mentione facta, quasi sub Rhenana Nobilitate adhucdum comprehenderetur.

KNIP-

KNIPSCH. *l.* 1. *c.* 2. *n.* 31. hoc non ſine ſpecie illuſtrans exemplo retentæ appellationis quaternionum, der Viertel in diſtrictu Suevico, quamvis deinde Creichgovienſis tanquam quintus, acceſſerit vid. *ſupra th.* 3. Hodie huic addubitationi vix ampliùs locus relinquitur, cum, poſtquam hujus ordinis Nobiles Regi Gallorum juramentum fidelitatis præſtiterint parum immedietatis, ſupereſſe videatur Dn. REINH. VITRIAR. *in Inſt. Jur. publ. l.* 1. *t.* 20. *§.* 13. *in not. lit. a.*

Th. VIII.

Illorum omnium immedietati parum officit, quod aliquando poſſeſſiones quasdam à Principibus aliisque ſtatibus recognoſcant, infert enim hoc ſaltem reſpectum Vaſallagii, Dn. SCHWEDER. *in I. P. part. ſpec. ſect.* 2. *c.* 18. *§.* 2. add. LIMN. *l.* 6. *c.* 3. *n.* 3. *ſeqq.* KNIPSCH. *de Nobil. l.* 1. *c.* 11. *n.* 136. aut alias ratione bonorum aliis ſtatibus ſubjecti reperiantur. *Inſtr. Pac. art.* 5. *§.* 27. *num.* 10. hic enim ex conditione bonorum reſultans reſpectus minimè afficit perſonas eorum, nec connatam vel radicatam illam liberæ im-

medietatis conditionem imminuit, cum quoad respectum personarum suarum ab aliorum statuum jurisdictione nihilominus maneant exemti, solum Imperatorem, aut Cameram Imperialem pro superiore atque Judice recognoscentes, *R. I. de anno 1542.* §. Dieweil aber etliche. GYLM. *in symphor. p. 1. tit. 3. de Religione n. 34.* Autor. præjud. Camer. apud GYLM. *symphor. tom. 3. verbo Nobilitas.* SIXTIN. *de Regal. Lib. 1. c. 4. n. 95. seqq.* jung. MYLER. ab EHRENBACH. *de Princip. & Stat. Imp. Rom. Germ. c. 37. num. 10.* Dn. MAURIT. *de nob. Germ. th. 49.*

Th. IX.

Ex illo tamen liberæ immedietatis axiomate, qui inferre præsumunt eos Status esse, strictè & propriè sic dictos, uti id insimul & ex aliis rationibus stabilitum eunt RÜMEL. *ad A. B. p. 1. diss. 1. th. 12.* HIPPOL. à TREISBACH, (quod fictitium nomen esse, & sub eo latere ipsum Knipschildium probat B. Dn. MAURIT. *de nobil. Germ. th. 29.*) in seinen unfürgreifflichen Bedencken über etliche Fragen der Freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben,

ben, Francken, und am Rheinstrom Stand und Session betreffend. *qu. 2. n. 175. seqq. jung. n. 101. & plur. seqq.* ubi varios hoc articulo variè sentientes authores adducit: Illi frustra omninò laborant tùm quia diversissima omnino sunt esse Statum Imperii, & esse Imperatori atque Imperio subjectum, CLUT. *in syllog. rer. quot. concl. 26. lit. k.* indeque nulla est sequela: Immediatus est, ergo Status est; cum dentur immediati, qui non sunt Status, quod patet ex R. I. Worm. de Anno 1564. §. und wollen wir als Römischer Kayser. ibi: gegen denen, so nicht Stände des Reichs, jedoch dem Heil. Röm. Reich immediate unterworffen. Dn. THOMAS. *in diss. de feud. obl. c. 1. §. 27. jung.* KNIPSCH. *de Nobil. l. 3. c. 1. num. 18.* tum ex aliis caussis quas pro firmanda negativa copiosissimè adducunt & explicant. LIMN. *in I. P. Lib. 6. c. 3. n. 11. seqq.* & *ibid. in addit.* OLDENB. *in Limn. Enucl. l. 3. c. 29. n. 4.* VITRIAR. Illustr. *in l. 1. t. 22. post. §. 9. in Qu. An Nobilitas immediata faciat Statum.* SPEID. *in addit. ad Rumel. diss. ad A. B. d. l.* addantur omninò quæ tradit *in spec. Jur. Polit. Hist. voc.* Freyleuth. & ab his cit. conf.

tn. Excellentiss. Dn. D. SCHWEDER. *d. l.* *§. 6.* LIMN. *d. l. num. 32. & 33. & ibid. in addit.* addatur. & Dn. THOMAS. ad MONZAMB. de Statu Imperii *Germ. c. 2. §. 14. lit. x.*

Th. X.

Utut verò Nobiles Immediati Status Imperii preßè loquendo non sint: superioritatem tamen territorialem in ditionibus suis his ipsis Nobilibus immediatis sine omni addubitatione asserere haud veremur per *pac. Osn. art. 5. §. 28.* aliaque argumenta quibus DD. communiori calculo nituntur, quos magno cumulo in scenam produxit KNIPSCHILD. *d. tr. l. 3. c. 1. n. 1. & plur. seqq.* idemque tanquam HIPPOL. à TREISB. *in d. tr. n. 140.* J. F. von Lendersheim. *de jur. & priv. Nob. Lib. & immed. th. 9. & 10. Lit. B.* Excellentiss. D. D. SCHWEDER. *part. spec. sect. 2. c. 18. §. 10.* Dn. COCCEJ. *c. 22. §. 14.* AHASV. FRITSCH. *in addit. ad Limn. l. P. l. 6. c. 3. n. 38.* KREIDENM. *in supr. alleg. tract. qu. 4. n. 174. & plur. seqq.* MYL. ab EHRENB. *de Princ. & Stat. Imp. c. 25. n. 22.* Dn. MAUR. *in diss. de*

nobil.

nobil. Germ. 6. 49. B. Dn. D. FROMM. *in diss. de condom. territ. th.* 17. *seqq.* ubi probat Jus illud territoriale ad Statum non esse præcisè restrictum & attestatur inclytam Facultatem Juridicam hanc sententiam dudum calculo suo comprobasse apud BESOLD. *p.* 2. *cons.* 49. *n.* 117. *seqq.* Dn. EBERH. FRIDER. ab HOLZ, *in Orat.* in Colleg. Illustri *anno* 1684. habita *pag.* 14. *seqq.* Quamvis dissentiant Nobilibus immediatis superioritatem territorialem omnino denegantes, SPEID. *in addit. ad Rumel. A. B. p.* 1. *d.* 1. *th.* 13. *tit.* 6. Illustr. Dn. de RHETZ. *in diss. de jur. Stat. circ. sacra. c.* 2. *n.* 17. LUD. HUG. *de Stat. Region. Germ. c.* 5. *n.* 5. *seq.* STRAUCH. *dissert. Exot.* 4. *th.* 22. Dn. VITRIAR. *in Inst. Jur. Publ. l.* 3. *t.* 15. *§.* 12. Dn. CHRIST. THOMAS. *in diss. de feud. oblat. c.* 2. *§.* 29. & in *not. ad Monzamb. d. l.* Quem DDrum dissensum conciliare & assopire distinctione quadam, vocem *superioritatis territorialis* ab æquivocationis fallacia liberante, nititur Dn. KULP. *ad Monzamb. c.* 2. *p.* 2. *§.* 14. *pag.* 194. ita ut statuat superioritatem territorialem, quatenus connotet *notam Status Imperii* & huic

pro-

proprie competentem facultatem aut potestatem, Nobilibus immediatis non competere, quatenus verò *in sensu latiori* accipiatur, omninò competere. Rectius ac Disting. OLDENBURG *in Linn. enucl. l. 3. c. 29. §. 6.* existimans, prædicatum illud superioritatis territorialis Nobilibus immediatis ut *singulis* vix posse attribui, attamen ut *universis*, quatenus unum corpus constituunt, bene ipsis competere.

Th. XI.

Inde consectaria jura, prærogativæ, & privilegia quamplurima Nobilibus immediatis quæ competant, supervacuum est hîc loci excutere, tum quia ab instituto nostro longius recedit, tum quia & pleniorem eorundem catalogum exhibet KREIDENM. *d. tr. de Stat. Nob. Germ. qu. 4. n. 173. & plur. seqq.* KNIPSCH. *de Nob. l. 3. c. 1. seqq. & passim per* tot. & Dn. de HOLTZ *in laud. orat. dd. pag.* Unicum tamen adhuc brevibus hîc etiam insinuare non abs re duximus, Nobiles Imperii immediatos inter se societatem quandam instar Reipubl. fœdere & pacto pro conservandis immunitatibus & juribus

totius

totius istius Nobilitatis instituisse, in quo ipso jam olim indulgentissimum experti sunt Regem Sigismundum in privilegio, daß der Freye Adel in Teutschland sich zusammen verbinden ꝛc. möge; quod exhibet KREIDENM. *n.* 1. clementissime Anno 1422. rescribentem his verbis: Geben wir vollen Macht und Gewalt der Ehrgenannten Ritterschafft überall in Teutschen Landen, und gönnen Ihnen, daß sie sich mit einander verbinden und vereinigen sollen und mögen, wie sie das am besten zu seyn beduncken wird, daß sie bey Gleich und Recht bleiben ꝛc. eumque in finem Senatum Equestrem einen Ritter-Rath, Comitia, den Ritter-Tag, certosque Magistratus, Ober-Hauptmann, Unter-Hauptleuthe veluti in Franconia, uti videre est apud WEHNER. *in pract. obs. voc.* Kreys-Täge. *p. m.* 447. *Directorn*, Räth und Ausschüsse, veluti in Suevia, de quo plenius KREIDENM. *in supra laud. tract. qu.* 1. *seqq.* ordinasse, certisque legibus consuetudinibus, aliisque Reipubl. institutis uti, VITRIAR. *in Inst. Jur. Publ. l.* 3. *t.* 15. & ita exercere etiam inter se & in singula immediatæ & liberæ Nobilitatis commembra jurisdictionem primum consensu mutuo & pacto inter ipsos constitu-

tam,

tam, unde illa appellatio erbettene Director und Ausſchüſſe, deinde & ab Imperatore confirmatam, id quod ex Ord. Equeſt. obſervat, COCCEJ. *in Jur. Publ. Prud. c. 25. ſ. 13.* quod & noviſſimè ſtabilitur expreſſis glorioſiſſimi Imperatoris noſtri Leopoldi verbis privilegio Nobilitati Suevicæ Anno 1688. Wegen Beſtellung der Vormundſchafften, indulto inſertis h. m. Weil ohne das von Unſerem Hochgeehrten Herrn Vatter weiland Kayſern Ferdinando III. Hochlöblicher Gedächtnus, derſelben hiebevor in Ihrer Mitglieder ſtreitigen Sachen einige *Jurisdiction* conferiret worden. cujus efficaciam præprimis in parendi neceſſitate, juſtaque in refractarios animadverſione ab ſtatutorum & ſententiarum executione conſiſtentem, omnes & ſinguli hoc magis vigili cura cuſtodire, omnique ope adjuvare & conſtabilire debent: KREIDENM. *d. tr. q. 5.* Von erhaltung des Ritter-Raths, Gewalt, Ehr, Reſpect und Hoheit. §. 2. was auch von dieſer Ritterſchafft vernünfftig geſchloſſen und erkennet, darob ſoll von Directorn, Räthen und Auſchüſſen und von allen Adelichen Mitgliedern rühmlich und ehrlich gehalten, und die Erkanntnüſſen zu billicher, gerechten und völliger Execution durch den

Herrn

Herrn Director, Rath und Ausschüß befürdert, und hierzu von allen Freyen und Adelichen Mitgliedern Hülffe, nach möglichkeit und nach aller Gutthat erwiesen werden, Alioqui verò & citra hunc rerum eventum & nexum Imperii aut Jurisdictionis authoritas atque vis omnis Nobilium cuidam in Nobilem, ex paritatis conditione, penitus deficeret, *l.* 13. *§.* 4. *ff. ad SCt. Trebell. l.* 4. *ff. de Recept. qui arb.* ZIEGL. *de jur. Majest. l.* 1. *c.* 5. *§.* 36. *& passim.* SURD. *cons.* 47. *n.* 10. nec esset ab iisdem decretorum aut statutorum quædam observantia, nisi ex ultroneo cultioris ingenii obsequio, ferventiori honestatis amore, & incitatiori utilitatis & conservationis commendatione. Quo vel maximè pertinet, quæ scribit KREIDENM. *d. qu.* 5. *§.* 5. ibi: Das nemlich denenselben, verstehe dem Ritter-Rath, Directoren, Räthen und Ausschüssen, wegen der Bestellung und Verordnung keine Superiorität, Jurisdictio, Hoheit noch Gewalt, über die andere freye Adeliche Mitglieder eingeraumt, par enim in parem, & constitutus in constituentem non habet Imperium, non jurisdictionem; Aber Ihren sanis & salutaribus consiliis, sententiis aus Löbl. Gemüth, und zu Beförde-

förderung der Ritterſchafft Heil, Wohlfahrt und Beruhigung ſolle gefolget, ſie ſamtlich geliebet, geehret, reſpectiret, defendiret, werden.

Th. XII.

Secundum ea, quæ hactenus propoſita ſunt, illa, de qua in ſpecie hic agimus, tutela materna eſt *talis tutela atque cura, quæ Matri vel Aviæ Nobili immediatæ in liberos primi vel ſecundi gradûs, regulariter pupillos atque minores, aliquando & ætate majores furioſos, mente captos atque prodigos, ejusdem immedietatis prærogativa gaudentes, jure, legibus, atque moribus noſtris ſingulariter inducto atque recepto competit.*

Th. XIII.

Præcipuæ hujus Nobilium immediatorum tutelæ maternæ diviſiones notari poſſunt ſequentes 1. quæ eſt à *cauſa efficiente* deſumta, quâ alia eſt ex proviſione *hominis*, alia ex proviſione *Juris*, ejusque ſ. legis, ſ. conſuetudinis. Illa eſt *teſtamentaria*, quæ ex teſtamento Patris, Nobilis immediati, Matri ejusdem ordinis, ſimili modo & Aviæ, in liberos ſuos defertur: eique vel ſoli, vel

cum

cum alio ſimul in tutricem denominatæ & conſtitutæ, BERNH. WURMS. *pract. obſ. l.* 1. *t.* 38. *O.* 3. *n.* 7. Ad quam ſpeciem quoque ſuo modo referenda venit, quæ ex tenore *pactorum dotalium* à Neogamis Nobilibus eorumque Parentibus atque cognatis, non tantum ſibi invicem ratione ſucceſſionis, ſed & proli impoſterum ſuſcipiendæ ratione tutelæ atque curæ proſpicientibus, initorum Matri competit. Quandoquidem pacta dotalia, non tantùm de dote ac donatione propter nuptias, ſed & de hereditate conjugibus deferenda, *& in modum ultimarum voluntatum* concepta loco teſtamentariæ ultimæque diſpoſitionis jure conſuetudinario contra Romanarum LL. principia hac in parte incedente valent; ſecus ac in caſu, ubi *per modum contractus* facta, quia tum naturam conventionum adſtrictius ſequuntur, de quibus plenius ediſſerentes videri poſſunt. TABOR. *de pact. dot. c.* 7. *th.* 5. *& paſſim.* KOHL. *de pact. dot. p.* 2. *n.* 81. *ſeqq.* HARTM. PIST. *p.* 4. *q.* 3. *n.* 2. *ſeqq.* CARPZOV. *p.* 2. *c.* 43. *d.* 5. BERLICH. *p.* 2. *concl.* 51. *num.* 5. *ſeqq.* Dn. STRYK *de caut. contr. ſect.* 3. *c.* 8. *§.* 21. Excell. Dn. D. HARPPR. *in Conſ.* 20.

n. 35. ſeqq. & ibid. cumulatim adducti. Quemadmodum Matri aut Aviæ Nobili delatam tutelam *pactitiam* nominare & *teſtamentariæ* proprie ſic dictæ contradiſtinguere rationi juris hodie uſitatiſſimi in materia pactitiæ ſucceſſionis, & pactitii fideicommiſſi, haud erit inconveniens. Qua ratione & HEIG. 2. *qu. 13. n. 3. & 4. ut & n. 30.* tutorum conſtitutionem, per pacta gentilitia factam hodie æque valere aſſerit, ac valet hereditatis delatio per pacta, maxime reciproca hodiè receptiſſimo jure facta. Hocque moribus jam adeò invaluiſſe conſtat, ut quomodocunque pacta dotalia, aut id genus alia celebrata fuerint, ſive in modum *ultimæ voluntatis*, ſive in modum *contractus*, inibi facta proviſio de tutela Matri aut Aviæ in liberos ſuos deferenda, hunc ſuum effectum legitimè conſtitutæ tutelæ utrobique, & in ſpecie quoque in caſu, ubi pacta ſaltem in modum contractus erecta exiſtunt, oſtendat. De quibus tutelæ maternæ ſpeciebus inter Nobiles immediatos frequentioribus infra *th. 19.* & *20.* pluribus. *Hæc*, quæ eſt ex proviſione juris, *legitima* audit, & eſt quæ teſtamentaria aut hodie pactitia deficiente, imme-

immediatè à ſola lege aut conſuetudine matri aut Aviæ Nobili Immediatæ certo modo defertur. *Nov. 118. c. 5. vid. th. 21.* Anne verò & hæc materna tutela *dativa* eſſe queat, quæſtionis eſt non inelegantis. Et olim quidem ex jurisdictione & poteſtate Magiſtratus plane non pependit, Matrem liberis ſuis tutricem conſtituere, quippe quod LL. fœminas in genere à virili eo munere directo excludentibus contrarium erat, *l. f. ff. d. tut. l. 26. d. ff. d. teſt. tut. l. 1. ∫. 1. ff. d. conf. tut. l. 18. C. d. Proc. l. 1. C. qn. mul. tut. off. fung.* quibus obtemperare, non contra niti illum tanquam nudum eorum miniſtrum & executorem decebat: Princeps tamen aliquando qs. diſpenſando contra LL. prohibitivas Matrem ſpecialiter poſtulantem admiſit, uti patet *ex d. l. f.* Succeſſu verò temporis Magiſtratui permittebatur Matrem certis conditionibus liberis ſuis tutricem dare *l. 2. l. f. C. qn. mul. tut. off.* ex quo omninò materna tutela dativa recte dicebatur. Spectatiſs. h. t. Decan. Dn. D. MAJER. *in Comment ad Inſt. tit. de legit. agn. tut. p. 254.* Tandem verò jure Novellarum, cœpit eſſe legitima, *N. 118. c. 5.* exinde cum Matri

& Aviæ, deficientibus tutoribus teſtamentariis, aliisque potiori, jure gaudentibus, immediate ex ipſa lege tutela hodie competat, Magiſtratus dationi, quà tali, & quatenus eſt Tutelæ cauſa conſtituens, auſpicium atque ſubſtantiam ei largiens, nullus locus ſupereſſe poteſt, tum quia Matre præterita alium ex ſuo arbitrio conſtituere nequit, ſed illi tutelæ adminiſtrationem decernere debet, *d. Nov. 118. c. 5. & auth. Matri C. qn. mul. tut. off.* quod ipſum factum eſt Magiſtratus non de novo tutricem dantis, ſed ipſo jure jam exiſtentem confirmantis, & ad exercitium ſ. adminiſtrationem actu admittentis, quo ipſo tutela ſuà naturâ legitima ne hodie quidem mutatur in dativam, ſed quæ legitima eſt, quæve teſtamentaria, illa talis omninò manet. *R. I. de anno 1584. tit.* von Pupillen. §. daß auch ein jeglicher. MEV. *p. 8. d. 90.* tum etiam quia, ſi mater nolit, Magiſtratus eam cogere nequit, ut actu tutelæ munus ſubeat, *l. 2. & 3. C. qn. mul. tut. off.* unde hæc tutela non juſſa aut Imperativa, ſed permiſſiva dicitur *per auth. Matri.* ibi: *ſubire permittimus. C. eod.* PHIL. DEC. *conſ. 16. n. 2.* CARPZ. *p. 2. d. 122. n. 11. & in tr.*

de

de jur. fœm. ſing. dec. 2. poſ. 1. n. 24. non neceſſaria, ut aliæ, ſed voluntaria, JOH. VINCENT. HONDED. *vol. 2. p. 2. Conſult. 23. n. 17.* Unde efficaciâ jurisdictionis hac in parte Magiſtratui conceſſæ quoad perſonam Matris omninò quieſcente, quippe quæ alioqui potiſſimum conſiſtit in facultate cogendi ad hoc munus renuentes atque invitos, *arg. l. 214. ff. d. V. S. l. 1. ʃ. 4. l. fin. ʃ. 1. ff. d. mun. & bonor. l. 5. ff. de tut. & Cur. dat. l. 1. ʃ. 2. ubi pupill. educ. deb.* quieſcere & ipſam talem dationem à Magiſtratu faciendam, aut tutelam dativam maternam non ſine ratione judicatur, vid omninò BACH. *ad Tr. 2. d. 8. th. 3. lit. E.* ſcribens, decretum Judicis, cum hic neceſſitare non poſſit, pro deſignatione quadam vel admonitione potius habendum eſſe.

Th. XIV.

2. à *Subjecto*: cujus intuitu tutela materna Nobilium immediatorum alia eſt *tutela in ſpecie* ſic dicta, quæ eſt pupillorum pupillarumve, *arg. pr. Inſt. quib. mod. tut. fin.* Alia *Cura* ſ. *Curatela*, quæ eſt regulariter minorum 25. annis. *arg. pr. Inſt. de Cura-*

 tor.

tor. aliquando verò & ætate majorum, furioſorum mente captorum & prodigorum, *arg. ʃ. 3. I. eod.*

Th. XV.

3. Ab *Objecto:* hujus contemplatione tutela & cura hæc eſt vel rerum, *allodialium* tantum, vel etiam inſimul *feudalium*, quarum adminiſtratio an & quo jure Matri aut Aviæ tutrici aut Curatrici permiſſa ſit infra th. 25. penitius inquirendi locus erit.

Th. XVI.

4. à *Fine:* Hac ratione alia eſt tutela, quæ Matri aut Aviæ defertur *administrationis gratia*, quem in finem uti ordinariè aut regulariter tutores dantur, *t. t. ff. & C. de adm. & peric. tut.* ita & Matri & Aviæ tutelam liberorum ſuorum ſuſcipere volenti idem adminiſtrationis onus regulariter incumbit. *Nov. 118. c. 5.* in verbis: *gubernationem ſubſtantiæ* & ſimilibus ibid, & *Nov. 22. c. 40.* alia quæ *in alium finem* ei concreditur haut conjuncta, cum onere adminiſtrationis, actualiter ab ipſamet ſubeundæ: veluti, quæ unicè reſpicit *educationem & directionem perſo-*

narum

narum pupillorum &c. ſepoſito bonorum diſpenſandorum reſpectu; *vid. l. 1. & 2. C. ubi pup. educ. deb.* CARPZ. *de Jur. fœm. ſing. dec. 2. pos. 7. n. 20. ſeqq.* COCCEJ. *de tut. Illuſt. ſect. 3. ſ. 12.* BETS. *de pact. fam. illuſtr. p. 257.* aut hoc etiam attento, quæ Matri conceditur vel *notitiæ cauſa tantum, ad inſtruendos contutores adminiſtrantes. arg. l. 14. ſ. 1. & 6. de ſolut.* vel ſaltem *honoris ergò*, ut Inſpectrix, Obſervatrix & cuſtos ſit aliorum, *l. 3. ſ. 2. ff. de adm. & peric. tut. junct. N. 118. c. 5. N. 22. c. 40. l. 2. & 3. C. qn. Mul. tut. off.* Neque enim dubitamus, quin & honoraria tutrix liberorum ſuorum Mater eodem jure eſſe queat, ac tutelæ actualem adminiſtrationem ſubire, eadem utrobique valente ratione innatæ in liberos affectionis tenerrimæ, indeque ſecuturæ pro eorum ſalute fidiſſimæ curæ, ſollicitudinis atque vigilantiæ B. Dn. D. LAUTERB. *de bon. tut. th. 16. n. 1. ſeqq.*

Th. XVII.

Tutelæ maternæ Nobilium immediatorum origo quidem principiis Juris *naturalis*, tenerrimum iſtum in liberos amorem, affe-

ctumque eos ſovendi, protegendi, tuendi atque defendendi tenaciſſimum Parentibus ſimpliciter & indiſcriminatim inſtillantis atque imperantis, *l. 1. ſ. 3. l. 3. ff. de I. & I. l. 6. C. qui pet. poſs. tut.* haudquaquam, uti nec alterius generis tutela materna, diſconvenit. *arg. §. 6. I. de Attil. tut. l. 1. pr. ff. d. minor.* vid. PHIL. DEC. *conſ. 16. n. 2.* moratiorum quoque præprimis Europæorum, & in ſpecie Germanorum, populorum *frequentiſſimo uſu* propterea vel maxime conſtabilita, etiam quoad perſonas Illuſtriores & vel principali planè atque regali dignitate præeminentes, quam in rem infinita ferè exempla congeſta reperies ap. SCHRAD. *de feud part. 10. ſect. 19. n. 25. ſeqq.* EYBEN, *de tut. fœm. p. 2. m. 4. n. 19. & m. 6. n. 2. ſeq.* RINGLER. *de tut. illuſt. c. 1. §. 7. & plures ibidem alleg.* Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. Imp. c. 2. §. 4 & plur. ſeqq.* ubi copioſiſſime. Quatenus verò ea ipſa certis terminis circumſcripta, ſpecialiter informata atque ad eum, in quo nunc ut plurimum cernitur, ſtatum determinata exiſtit, rectius, *Juri civili aut poſitivo* adſcribitur, eique tum *Romano*, eam quidem ab initio non ſine prægnante

nante ratione prohibenti, poſtea verò ſingulariter eam, aliis atque aliis quidem gradibus, introducenti atque ſalutaribus conſtitutionibus pro praxi moderna optimè regulanti atque confirmanti *l. f. ff. d. tut. t. t. C. qn. mul. tut. off. l. 6. C. ad SCt. Tertull. Nov. 22. c. 40. Nov. 89. c. 14. Nov. 94. c.* 1. *Nov.* 118. *c. 5.* vide omninò ſupra *th. 13.* tum & *Germanorum* placitis, moribus atque conſuetudinibus noviter hinc inde ſtatuto atque recepto. Proſtat hanc in rem Conſtit. Politica Ducum Megapolenſium ſub rubr. Vormundſchafft. §. Im Fall auch. quâ expreſsè diſponitur matrem, in reſpectu bonorum feudalium filiorum ſuorum tutricem legitimam eſſe poſſe. Firmat eandem & frequentior uſus exemplis quamplurimis corroboratus, de quibus atteſtantur ROSENTH. *de feud. c. 12. concl. 10. n. 20. ſeqq.* SCHRAD. *de feud. d. ſect.* 19. *n. 28.* & Authores modo allegati, probant quoque in ſpecie ratione immediatorum Nobilium præjudicia etiam Cameræ Imperialis, quibus nititur. KNIPSCHILD. *de Nob. l. 3. c.* 17. *n.* 17.

Th. XVIII.

Cauſa introducendæ contra communis juris regulas atque variis modis conſtabiliendæ tutelæ maternæ uti in aliis omnibus, ita & in Nobilibus immediatis, præcipua ſuit innata affectio, qua liberos ſuos omninò proſequi, commodisque eorum invigilare, & proſpicere communiter adamant atque ſæpius æſtuant, *l.* 14. *C. de his, qui accus. non poſſ. Nov.* 94. *c.* 1. frequentiori omninò ſtudio atque Zelo, quam præſupponi poſſit in ullis aliis cognatis erga cognatos pupillos. MATTH. STEPH. *in comm. ad N.* 94. *n.* 4. quos propterea etiam facilè vincit & præcedit in ſubeundo tutelæ munere, ſicubi ipſi lubet, *Nov.* 118. *c.* 5. HARPPR. *ad pr. I. qui teſt. tut. dari poſſ. n.* 9. RICHTER. *ad auth. Mat. & Aviæ. C. qn. mul. tut. off. fung. n.* 4. Huic tamen ſuccenturiari ſuo modo poteſt ratio deprompta ex ſpe & emolumento ſucceſſionis, unde alias argumentum ducitur pro devolvendo regulariter in eum tutelæ onere; in quo proximior ſpes ſuccedendi. *§.* 7. *I. de capit. dem §. un. de Leg. Patron. tut.* quam nec ipſe Imperator in hac materia plane ſusque deque habet *in Nov.* 118. *c.* 5.

ſtatuens

ſtatuens Matri & Aviæ ſecundum hereditatis ordinem liberorum ſuorum tutelam ſubire permitti.

Th. XIX.

Conſtituitur autem Mater & Avia in tutricem liberis ſuis immediatis Nobilibus vel *Parentis voluntate* & electioee, vel *Juris immediata diſpoſitione.* Parentis proviſione matri tutela contingit, quando Pater vi patriæ poteſtatis liberis ſuis mortis tempore in poteſtate patria exiſtentibus. *ſſ. 3. I. de tut. l. 40. in f. ff. de admin. tut.* eam tutricem nominat atque conſtituit in teſtamento ſuo, vel Codicillis teſtamento confirmatis *d. ſſ. 3. I. d. tut. l. 3. pr. ff. de teſt. tut. l. 1. ſſ. 1. l. 3. ff. de conf. tnt.* Quamvis enim & ſi Pater ultimum elogium non condidiſſet, aut, hoc quidem ordinato, de tutoribus liberorum ſuorum nil caviſſet, Mater tamen ex ſola juris proviſione, etiam ſine facto Patris, exiſteret liberis ſuis legitima tutrix, hoc modo tamen fit *teſtamentaria*, cum beneficio illius ordinationis proviſionem legis ceſſare facientis *l. 3. C. de teſtam. tut.* iſtam tutelam omnino conſequatur, defuncti voluntate & electio-

electione merito & hic prævalente. *Novell.* *118. c. 5.* effectumque ſuum uti alias in alio tutore teſtamentario, ita & hîc quà legatum oſtendente per *l. 32. ff. de excus. tut.* BURSAT. *conſ.* 130. *n. 1.* ubi quod ſtatutum Mantuanum matrem tutricem datam in teſtamento Patris privet legato in eo ipſi relicto. Vid. quæ in ſimili, ratione heredum in teſtamento ſcriptorum, qui alias citra iſtam diſpoſitionem ab inteſtato heredes extituri fuiſſent, propoſuit RITTERSHUS. *in comment. ad Nov. part. 8. cap. 2. in fin.* Et dari tutelam maternam teſtamentariam plurium DD. teſtimoniis atque exemplis probatur, Alex. *3. conſ. 109. n. 1.* ubi refert ſtatutum diſponens, quod quando extet Mater vel Avia, quibus ex *teſtamento*, vel à lege tutela defertur, præferantur aliis legitimis vel dativis tutoribus DIDAC. SPINO, *in ſpec. teſt. gl. 29. n. 10. ſeqq.* BOCER. *dec.* 124. *n.* 1. *ſeqq.* ubi quibus verbis mater tutrix teſtamento data intelligatur, quo etiam refert, ſi teſtator ſcripſerit ſe relinquere in *poteſtate*, *in manibus* matris, & id genus congrua alia verba ANT. PIAGG. *de tut. & cur. qu.* 7. *n. 40.* MATTH. MATTHESILAN. *ſing. 108.*

&

& frequentiſſimam eam eſſe hodie etiam, inter Reges, Principes, aliasque illuſtres perſonas exempla corroborant, quorum quam plurima recenſet Dn. STRYK. *de tutel. mat. Princip. cap.* 2. *theſ. 13. ſeqq. plur.* Neque verò dubium eſt, quin Pater Nobilis Immediatus perinde ac alius quivis alios nominando tutores matrem ab iſta legitima tutela vel extraneum planè præferendo excludere potuerit, *d. Nov. 118. c. 5. & auth. Matri & Aviæ C. qn. mul. tut. off. fung.* dicimus autem *nominando alios*: quia ſi Pater alios tutores liberis ſuis non dederit, ſed ſaltem prohibuerit, ne Mater & Avia tutrix ſit, hæc nuda prohibitio has ipſas excludere minime valet, cum hîc alterutrum, electio ſcil. Patris, quâ alium tutorem deſignat, deficiat, quam tamen *& Nov.* 118. *c.* 5. una cum voluntate, aut diſpoſitione Patris, ad id ut mater vel avia excluſa intelligatur, expreſsè præſupponit, iſtam ſaltem præferendam hac in parte voluntatem ſtatuens, quæ & electionem ſ. conſtitutionem alterius alicujus tutoris in ſe habet, in verbis: *defuncti namque voluntatem & electionem præponi volumus*: copulative hæc duo notanter jungentibus:

ſine

ſine qua electione ne quidem concipi poteſt teſtamentarius tutor, qui ſolus tamen matri aut aviæ præferendus eſſe dicitur *in d. c. 5.* quam ſententiam aliis quoque rationibus ſuffulcit HARPPR. *ad pr. I. qui teſt. tut. dar. n. 23. ſeqq.* & communior DD. calculus corroborat. BALD. 2. *conſ. 308. n.* 2. MONTANUS *de jur. tut. c. 7. n. 29. & 30.* PETR. PECK. *de teſt. conj. l. 2. c. 16.* HEIG. *p. 2. q. 13. num. 24.* TREUTL. *vol. 2. d. 8. th. 3. lit. a.* CZ. *de jur. fœm. ſing. dec. 2. pos.* 1. *n. 19. ſeqq.* JOH. DILECT. DURANT. *de art. teſt. tit. 2. caut. 1.* & ex eo BREDEROD. *in Evremat. ſ. tr. de cautel. p. 491. n.* 2. B. Dn. D. BARDILI *in concl. theor. pract. ad 25. poſter. ff. libr. Ex. 1. th. 12.* Fruſtra repugnante & contrariam ſententiam probabiliorem exiſtimante BACHOV. *ad Treutl. d. l.* qui tamen *in fin. ibid.* hanc ſuam ſententiam temperat, ſcribens, quod ſi evidentia rei Matri patrocinetur, i. e. ſi conſtet de optima ejus in liberos affectione, & habilitate ad ſuſcipiendam tutelam prærequiſita, non invitus ipſe conceſſurus ſit eam admitti poſſe, non obſtante patris prohibitione, quæ præſumtionem affectionis tollere & matrem inhabilem

habilem arguere videtur. Ratio reddi poteſt hæc, quod nemo magis perſpectum habere matris genium queat, quàm ex quotidiana iſta converſatione & cohabitatione ipſe Maritus Pater: in quam ſententiam etiam ex eadem ratione tranſit CARL. SCHARSCHMID. *in Ex.* 16. *ad N.* 94. *§.* 8. ſtatuens, ſi Pater in teſtamento prohibuerit matrem adminiſtrare tutelam, nec tn. alium tutorem dederit, *ſi non ex injuſto odio prohibuit*, matrem haud eſſe admittendam. Sed & in eo caſu ubi Pater ex non injuſta aliqua cauſa, fortean ſi crediderit matrem facilè tranſituram eſſe ad alias nuptias, extituram eam liberis indulgentiorem quam par eſt, aut ſimili alia prohibuit, ne mater admittatur, & tamen alium tutorem dare neglexit, Matris cauſam potiorem haberi debere ex generalitate textus *Nov.* 118. *c.* 5. & inde indiſtinctè quæſito jure, modo habilis ſit, & renunciet ſecuturis nuptiis, aut alias præſtanda præſtet, omninò colligere licet. Exinde etiam facile judicari poteſt, quid ſentiendum ſit de hac facti ſpecie, quando Q. An ſi Maritus in teſtamento ſuo liberis ſuis uxorem tutricem dedit, ſed tamen poſtea clauſulam illam teſta-

teftamenti iterum delevit, illa eo ipfo exclufa intelligi debeat? Equidem BARTOL. *ad l. Miles* 11. *ʃ. fexaginta 6. ff. ad L. Jul. de adult. n. 3. arg. l. 2. ff. de his quæ in teft. del.* diftinguit, & ftatuit, quod fi Maritus deleverit eo faltim fine ut *inteftatus* potius quantum ad illam tutelam decederet, Matrem à legitima tutela non excludi: Si verò ea intentione deleverit, ut *indignam declaret* Uxorem aut Matrem, ab ea exclufam intelligi debere: Nos vero eam quæftionem fimpliciter negamus, & ne quidem in cafu ubi Maritus eam teftamenti particulam ea intentione delevit, ut indicaret uxorem à fe indignam reputari ad fubeundam liberorum tutelam, hanc folam deletionem, fi datio tutoris alterius omiffa fit, fufficere cenfemus ad Matrem protinus à tutela legitima repellendam, quippe quæ ipfi beneficio legis competit, quæque propterea judicio Mariti nude prohibitivo, non adeò facile ademta cenferi poteft aut debet PETR. PECK. *de teft. conj. d. l. 2. c. 16. in fin.* Quid vero fi Pater Nobilis immediatus, gaudens poffeffione bonorum feudalium, aliorumque fideicommiffo familiæ affectorum, in mafculos faltem devol-

devolvendorum non in genere *liberis ſuis*, ſed ſpecialioris appellationis *filiis ſuis*, ſeinen Söhnen, teſtamento tutores præteritâ matre dederit, utrum hoc caſu & quoad tutelam *filiarum* mater excluſa haberi debeat? Et quamvis alias in *theſi* datio tutorum à Patre facta filiis ſuis etiam pertineat ad filias per textum expreſſum *in l.* 16. *pr. ff. de teſt. tut.* MONT. *d. tr. c.* 12. *n.* 13. *ſeqq.* in hac *hypotheſi* tn. negativam probabiliorem & humaniorem judicamus. Pater enim dando hoc modo tutores videtur diſtinctam rationem habere voluiſſe tutelæ filiorum & filiarum, & in illa magis reſpexiſſe ad perfectiorem & magis providam talium bonorum, ad ſplendorem & conſervationem familiæ Nobilis facientium, & ad filias non pertinentium adminiſtrationem, aliis tutoribus potius, quam Matri, ad iſtarum rerum gubernationem non ubique adeo pari, committendam, *in hâc* verò tanquam ab illa quoad rationem & educationis & patrimonii diſpenſationis plane ſeparata, facilius à matre ſuſcipienda, maternæ affectioni eum reliquiſſe locum videtur, quem ipſi leges noſtræ propitium in modum tribuendum eſſe exiſtimarunt: argumento

 eorum,

eorum, quæ ediſſerit Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. Imp. c. 2. ∫. 34.* add. MONTAN. *d. c. 12. n. 17.* ubi ex Decio, Alexandro, aliisque tradit, quod, ſi Patris diſpoſitio de filiis tantum loqueretur, vel quando ſumus in materia differenti quoad tutelas, vel ex ſtatuto, vel ex mente teſtatoris, ad filias non debeat porrigi. Sane ſi Mater teſtamento tutores dederit liberis ſuis, hæc datio quidem ex ſe jure non valet. *l. 2. ff. de conf. tut. l. 4. C. de teſt. tut.* Magiſtratus tamen confirmatione ſive ex neceſſitate, veluti ſi Mater liberos inſimul & heredes inſtituerit. *l. 4. ff. de teſt. tut. l. 4. C. de conf. tut.* ſive ex arbitrio & *voluntate* ejus, ſi Mater eos heredes non inſtituerit *d. l. 2. ff. de conf. tut. l. 4. C. de teſt. tut.* accedente ſuſtinetur *dd. LL.* vid. MONTAN. *de jur. tut. c. 8. num. 37. ſeqq.* ſine qua confirmatione eo modo datus tutor ne hodie quidem tutor erit. HOPP. *in comment. ad ∫. 5. I. de tut.* Excell. Dn. SPITZ *in diſſ. de tut. confirm. c. 4. ∫. 11. ſeqq.* Siquidem iſta datio à Matre facta non jure teſtamentatiæ diſpoſitionis conſiſtit, ſed ſecutæ confirmationis, tutori à Matre nominato primum eſſe dantis, illumque tutorem dativum

effi-

efficientis, ſecundum veriorem ſententiam per *l. 26. §. fin. de teſt. tut. l. 16. pr. ff. de curat. fur. dand. l. 3. ff. de conf. tut.* perque ea, quæ recte diſſerunt Dn. SPITZ. HOPP. *dd. ll.* HARPPR. *ad §. 5. I. de tut. n. 21.* Excell. Dn. PRÆS. *in poſit. controv. ad lib. 1. Inſt. §. 9.* ubi & DD. in diverſa abeuntes citantur: idque etiam obtinere in matre Nobili immediata non ambigimus vid. RINGLER. *de tut. illuſt. c. 2. §. 1. pag. 58.* ubi quod etiam moribus Germaniæ Mater vel Avia Illuſtris tutorem vel curatorem teſtamento dare poſſit liberis ſuis, quos maternâ affectione, & ſingulari benevolentiâ, curâ ac ſollicitudine proſequitur, & ſicuti jure Romano ita & hodie defectum iſtum quo laborat iſta datio & ordinatio parentum, qui liberos ſuos non habent in poteſtate patriâ, ſanet confirmatio Magiſtratus competentis: teſtimonio ſane locupletiſſimo judicium & conſilium Parentum utriusque ſexus benè ſanum Legislatoribus & Magiſtratibus in magno haberi æſtimio: unde etiam quem Mater in ultimo elogio ſuo tutorem dari vetuit, contra id tamen admiſſus abire iterum à tutela debet, ſed ſalva exiſtimatione, niſi fraudem in

tutela comisisse convictus fuerit. *l. un. C. si contr. matr. volunt. tut. dat.* Hoc vero eo extendere si quis vellet, ut Materno testamento Aviam s. maternam s. paternam eodem jure pro arbitrio matris disponentis, excludi posse statueret, ac paterno elogio ultimo, Matrem aut Aviam exclusam modo accepimus, & porro audiemus, ei non facile assensum nostrum præberemus. Patri enim etiam adhoc, ut nominando alios tutores excludere matrem & aviam possit, patrocinatur tum impensissimus ille affectus paternus, quem nullus alius vincere dicitur *in l. 7. pr. C. d. curat. fur. l. 28. §. 3. ff. de liber. leg.* & stabile atque rectius illud judicium, quo non tantum optimum pro liberis consilium capere præsumitur *l. 3. §. 1. ff. de admin. & per. tut. l. 22. §. fin. ff. ad Leg. Jul. de adult.* Sed & in genere personarum conditionem atque mores omnium optime dijudicare atque æstimare potest, quod virilis animi esse dicitur *in l. fin. §. fin. ff. qui pet. tut.* tum & jus patriæ potestatis, vi cujus maximè ipsi hæc facultas permissa est *§. 3. l. de tut.* cujusque intuitu præprimis Matrem atque Aviam ejus dispositioni quoque cedere

leges

leges juſſiſſe videntur *Nov. 118. c. 5.* Unde etiam Mater contra voluntatem patris, alium tutorem deſignantis, utut in teſtamento minus ſolenni, nunquam admittitur, ſed ita à patre, utut non legitimè datus, confirmatus tamen, præfertur non tantum aliis legitimis, ſed & ipſi Matri, perinde ac teſtamentarius, cui in effectu taliter datus ac confirmatus æquiparatur, *l. 3. ff. de confirm. tut. l. 2. C. eod.* BARTOL. *ad auth. Matri vel Aviæ C. qn. mul. tut. offic. num. 18.* PHIL. CORN. *vol. 2. conſ. 168. n. 12. & 13.* ALEX. *1. conſ. 140. n. 4.* ubi quoad cæteros legitimos communem hanc atteſtatur opinionem, à qua nec in judicando recedendum, indeque eadem ratione argumentatur ad matrem atque aviam excludendam. MONTAN. *d. tr. c. 13. n. 5.* Sed pro matre, utut quidem etiam militet tenerrima illa affectio, quà impotenter ſæpius liberos ſuos adamat, quæque etiam tutelæ maternæ introducendæ cauſam dedit vid. ſupra *th. 18.* implicita tamen eſt inſimul ſexus & judicii imbecillitate atque fragilitate, quà non tam provide liberis in tutore maxime præ aviâ ad hoc ipſum munus lege deſignatâ deligendo proſpicere valet

atque Pater *l. 2. ʃ. 2. ff. ad Sct. Vellej. l. 22. C. eod. l. 4. in f. C. de ſponſ.* HARPPR. *ad. ʃ. 5. I. de tut. n. 18.* eleganter MONTAN. *d. tr. c. 15. num. 122.* ubi quod mater quidem vehementius, at Pater conſtantius & maturiori judicio amet: inſuper quæ eſt præcipuum iſtud teſtamentariæ tutelæ fundamentum, patria poteſtas in ejus perſona deficit. *ʃ. 10. I. de adopt.* qui defectus quoque maxime in cauſa eſſe videtur, cur ne veſtigium quidem ullum in LL. noſtris inveniatur iſtiusmodi alicujus diſpoſitionis, quæ eandem matri in præjudicium aviæ tribuiſſet prærogativam, quam idultam legimus Patri in præjudicium Matris atque aviæ. Neque verò contrariam defendentibus ſententiam firmum aliquod hactenus præſidium erit *in auth. Matri atque aviæ C. qu. mul. tut. off. & Nov. 118. c. 5.* in verbis: *teſtamentariis ſolis tutoribus præcedentibus:* junctis iis quæ antea de datione paternâ, modo non legitimo factâ, confirmatâ tamen, & proinde quamvis in ſe & formaliter loquendo dativâ, & minime teſtamentariâ, hujus tamen naturam, etiam in ſpecie ratione prælationis, ſapiente diſſeruimus. Imperator enim in

d. Nov.

d. Nov. 118. c. 5. Matri atque Aviæ non præfert tutores teſtamentarios indiſcriminatim omnes, ſed *reſtrictivè* eos tantum, qui ſunt ſive verè tales, ſive naturam ſaltem horundem imitantes *ex ultimo Patris judicio atque elogio.* Quod innuunt verba per particulam quidem *cauſativam* adjecta: *defuncti namque voluntatem atque electionem præponi volumus:* ex quibus vocabulum *defuncti* reſpectum hactenus ad matrem involvere minime poteſt, cum utraque perſona & Matris & Aviæ iſta ſint ſubjecta principalia, de quibus *d. c. 5.* æque principaliter agit, & in quorum favorem ſingulare illud jus introductum eſt, ita quidem ut judicentur ex pari, nullaque Matri præ Avia hoc in articulo prærogativa ſit, quam ſaltem ex ordine ſucceſſionis, non ultra: cum contra patri præ matre atque avia & hîc & alibi quoad liberorum ſuorum tutelam præcipui plurimum ex LL. noſtris ſuperſit, vid. MONT. *de jur. tut. c. 15. n.* 115. *ſeqq.* jung. rationes modo adductæ: addantur quæ in ſimilibus de matre tutrice ad ſecunda vota tranſeunte, certosque tutores liberis ſuis petente, ſtatuit ANG. ARET. *ad Inſt. tit. de legit. patron. tut. n.* 7.

ubi quod regulariter in arbitrio Magiſtratus ſit, petitos à matre dare, vel alium eligere, de quo etiam BARTOL. *ad auth. ſacramentum C. qn. mul. tut. off. fung. n. 4.* Secus autem ſi avia ſit in medio, tunc enim aviam præferri petito à matre vel aliis dativis, atque legitimis verius judicat idem ANG. *d. l.* & ad eundem modum reſpondit CURT. *conſ. 46. num. 8. ſeqq.* add. BETS. *de pact. famil. Illuſt. pag. 255. ſeqq.* Conf. tamen MONTAN. *d. tr. c. 8. n. 40.* ubi modum & cautelam à DD. commendatam proponit hanc, vi cujus mater vel ipſi patri, vel tutori ab ipſo dato, quem ſuſpectum habet, adminiſtrationem bonorum ad liberos pertinentium adimere, & in alium à ſe nominatum transferre poterit: np. ſi in teſtamento ſcribat ſe hoc facere, ut melius filio conſulatur, & quem velit tutorem dare, heredem inſtituat, & roget, ut filio ipſius teſtatoris, cum is ad pubertatem venerit, hereditatem plene reſtituat, & interim ex fructibus filio alimenta preſtet; ut hoc modo ſcriptus heres ſit nudo nomine, & adminiſtret quamdiu filius impubes, & facto puberi hereditatem reſtituat, cum fructibus preceptis nullâ etiam deductâ

Tre-

Trebellianicâ, per textum ſing. in *l. 3. ſ. 3. ff. de uſur. & ibid. alleg.* Quod ſi verò mater in ultimo elogio liberis ſuis in tutricem dederit ipſam aviam, quia circa iſtam denominationem iſta tutela lege illi debetur, eam quæ hîc accedit confirmatio, ordinariam ſuam naturam tutelæ auſpicatricem, quâ regulariter prævalet in caſu tutoris in teſtamento non jure dati, non retinere, ſed induere ſe in formam confirmationis exercitium tutelæ aliunde delatæ nudè decernentis, per conſequens nec in hoc exemplo ſpeciem quandam tutelæ maternæ dativæ, quam de jure noviori ſupra *th. 13.* negavimus, occurrere omnino dicendum eſt.

Th. XX.

Uti verò Parentis proviſio & voluntas teſtamento, aut codicillis eo confirmatis, declarata tutelam maternam, diſpoſitionis legalis efficaciam anticipando, conſtituere valet, quod ex modo deductis jam ſatis manifeſtum eſſe cenſemus, ita non minus hodie per frequentiora, quæ obveniunt, exempla uſu forenſi & practicà rerum moderatione eorum maxime, qui authoritatem inſtar legis

alicujus valituram iis ipſis, diſpoſitionem talem ſequendo ac exequendo, conciliant confirmata, certo certius eſſe arbitramur, matri atque aviæ etiam Nobili immediatæ recte delatam dici tutelam maternam proviſione & voluntate Parentum pactis dotalibus, aut id genus aliis, ſive in modum ultimi elogii, ſive contractus factis, etiam in anteceſſum in ſolam ſpem ſuſcipiendæ prolis, utrinque declarata, matri aut aviæ ſive ſoli, ſive cum adjunctione aliorum, hoc munus, hanc curam atque ſolicitudinem concredente. Extra omnem ferè addubitationis aleam hoc collocant, non tantum ea rerum momenta *ſupra th.* 13. expoſita, atque teſtimonia in praxi verſatiſſimorum DDr. hoc adſtruentium veluti in genere de pactis *gentilitiis* HEIG. 2. *q.* 13. *n.* 3. 4. & 5. non minus & in genere de pactis *ſucceſſoriis*, & in ſpecie *confraternitatis.* Dn. STRYK, *de tut. mat. Princ. Imp. c.* 2. *ſſ.* 32. BETS. *de pact. fam. illuſtr. p.* 256. ubi Suaſor exiſtit, ut familiæ illuſtres pactis ſ. ſtatutis ſuis familiaribus de liberorum tutela proſpiciant, in ſpecie ne vitricus à matre hactenus tutrice ſuperinductus ad tutelam aut educationem admittatur. Sed &

ex

ex identidem in ſpecie inter Nobiles Immediatos reiterato uſu enata experientia. Pro probanda hac ipſa in promptu nobis eſt exemplum pacti dotalis inter Dominum Philipp. Albertum de Liebenſtein, & Dominam Sophiam Margaretham de Jaxheim, An. 1671. Feictwangæ initi, cujus tenor hanc in rem pro matre contutrice ita conſtituenda h. m. ſonat: Wann aber offtgedachter Herr von Liebenſtein, vor ſeiner Gemahlin mit Tod abgienge, und eheliche Kinder von ihrer beeden Leiber gebohren hinterlieſſe, ſollen ſolche von beederſeits Freundſchafften bevormůndet werden, die **Mutter aber Mit-Vormůnderin ſeyn**, bey den Kindern verbleiben, Ihnen ehrlich hauſen, ſelbige zur Gottesfurcht erziehen, und von denen darzu verordneten Vormundſchafftlichen Bedienten geſammter Vormundſchafft jåhrliche ordentliche Rechnung abgeleget werden, oder wann ſie ſelbſten davon abſtehen wůrde, oder Herr von L. in ſeinem Leben deßwegen andere Verordnung thun wird, ſie mit Hintannehmung deß Ihrigen ſich contentiren laſſen ſolle. *& ſſ. ſeq.* Wann ſich aber obgedachte Frau S. M. V. I. **anderwårts wiederum verehlichen wůrde**, ſolle ſie von ſolcher adminiſtration abſtehen. Suppetit & aliud exemplum

plum pacti dotalis inter Dn. Johannem Fridericum Franciscum Sturmfeder von und zu Oppenweiler, & Dominam Catharinam von Auwach Lauterburgi Anno 1672. erecti, in quo verba hujus rei dispositiva, eorumque contextus solam matrem liberorum suorum tutricem constitutam arguunt atque exhibent: ibi: Da es sich nun (7). begebe daß Herr J. F. F. S. vor J. M. C. A. Todes verfahren und eines oder mehr eheliche von beeder Leib gebohrne Kinder hinterlassen würde, so soll dieselbe ebenmäßig so lang sie Ihren Witthumstand nicht verruckt, in denen Häusern, Herrschafft und Gütern, einen freyen und ruhigen Besiz Leibzüchtiger weiß haben und behalten, dieselbe gebrauchen, nuzen und niessen, auch dessentwegen keine Rechnung thun, ohngehindert der Kinder und sonst männigliches; Dargegen aber Ihre Kinder hievon in Adel. Tugenden und Sitten ehrbahrlich unterhalten, aufziehen, und zu seiner Zeit nach gestalt der Personen mit Rath beederseits Freundschafft zu geist, oder weltlichen Stand verhelffen: *jung.* §. Im Fall dann mehr gedachtes Fräulein M. C. Ihren Herrn J. F. F. überleben und zwar Kinder von Ihnen beeden erzielet, vorhanden seyn, Sie aber Ihren

Witthumstuhl verrucken, und sich wiederum verändern wird, so soll Ihro, alsobald sie Ihren Kindern Vormünder erbetten und sezen lassen, folgen, und werden &c. Conf. BOËR. *dec. 124. n. 3. & seqq.* ubi ex Baldo & aliis tradit, quod talia verba: *facio vel relinquo uxorem meam Dominam administrationem & usufructuariam*, sonent quoddam Imperium circa administrationem, & ponant quasi dominabilem administrationem; i. e. generalem & liberam administrationem. PAUL. de CASTR. *ad L. sed si hoc, 62. §. fin. ff. de cond. & demonstr. n. 2.* ubi notat, quod qn. mater jubeatur morari cum liberis censeatur ipsi à Patre attributa cura liberorum & sic administratio, uti loquitur, personarum & bonorum. Illud sane non refert, an matri adjungatur in contutorem Nobilis immediatus, an alius s. nobilis, s. ignobilis probatæ virtutis, eruditionis aut prudentiæ encomio qui commendatus est aut excellit, utut Imperatori atque Imperio mediatè saltem subjectus sit: compilator præjudiciorum CAMER. apud GYLMANN. *in symphor. tom. 3. voc. tutela pag. 347.* ibi: Und ist darbey gesezt, quod non requiratur, daß die Vorgeschla-

schlagene Tutoren auch immediati seyn. Sic Marchionibus Badens. datus testamento tutor der Canzler, qui fuit mediatus; quamvis contrarium alio tempore quidam voluisse ibid. annotet. Et cum eo modo ut plurimum omnium optime rebus pupillorum prospiciatur, quæ præcipua disponentium cura esse debet, nullibi vero in juribus aut constitutionibus Imperii nostri hujus conditionis personæ ab ejusmodi tutelæ administratione prohibitæ inveniantur, non est quod diu hac in re hæsitemus, cum & exempla non deficiant, ubi privatus Principum aliorum Illustrium pupillorum tutor exstiterit. CARPZ. *p. 2. d. 120. per tot.* & præjudicio Facultatis Lipsiensis aliisque rationibus hoc ipsum egregie corroborans. COCCEJ. *de tut. Illustr. c. 3. §. 12. ubi in fin.* ita concludit: Sed forte tam absurdum est, hoc (an scil. personis illustribus tutor quoque non illustris dari possit,) in quo nihil dubii residet, prolixius confirmare, quam de eo dubitare. Virtus, merita, officia, quæ justitiæ ac Reipublicæ tuendæ præsunt, maxime illustrem faciunt: RINGLER. *de tut. illustr. c. 1. §. 10. pag. 34. seqq.* ubi satis copiose adductis rationibus dubitandi & decidendi.

Th. XXI.

Th. XXI.

Immediatâ juris diſpoſitione tutela materna Nobilium immediatorum conſtituta dicitur, quando iſtiusmodi matri aut aviæ, teſtamentariâ, aut hodiè quoque pactitiâ, tutelâ deficiente, hoc officium immediatè defert ſola ordinatio ſ. *legis* communis, ſtrictè ſic dictæ, *Nov. 115. c. 5.* unde & ſecundum excellentiam *legitima* audit, ſive *ſtatuti* alicujus particularis in hac vel illa provincia, in hac vel illa familia, cujusmodi ſtatuti Brixiæ obtinentis, cum jure communi concordantis, exemplum allegat, MENOCH. *de A. I. Q. caſ.* 168. *n.* 1. *13.* & *14.* & inter Megapolenſes valentis mentionem ipſi injecimus ſupra *thes. 17. Statutaria* inde quæ dici meretur BETS. *de pact. fam. illuſt. p. 255.* ſive juris *moribus atque conſuetudinibus inducti*: vid. omninò *thes. 17.* & infra *thes. 25.* quæ ſpecies omnes tamen nomine tutelæ legitimæ etiam in ſenſu eminentiori, quatenus has Jurium ſpecies pro cauſa proxima atque immediata agnoſcunt, quamvis non nihil latiori, quatenus vocabulum *legitima* ad Jus Civile *ſcriptum* & *non ſcriptum* reflectit *arg. l. 1. C. ne fidejuſſ. vel mand. dot. dent.* oppidò

dò veniunt. Et esse huic tutelæ maternæ legitimæ perinde uti inter alios ita & inter Nobiles immediatos locum, nulla quidem nos tenet dubitatio, cum & hi ipsi jure communi utantur, quando nihil peculiariter inductum exstat, teste quotidianâ experientiâ & praxi in specie quoque in hac ipsa materia, in cujus fidem non immeritò adducimus, quod nobis suppetit, tutorium & Curatorium sub authoritate & sigillo Directorii Franconicæ Nobilitatis districtus Altmühlensis, novissimè Anno 1698. Dominæ Viduæ de Wölwart &c. exhibitum: welches des Heil. Römischen Reichs Ohnmittelbahre Freye Ritterschafft Landes zu Francken Orts an der Altmühl verordnete Hauptmann, Räthe und Ausschüsse, Frau Dorotheæ Amaliæ Mariæ von Wöllwarth gebohrner von Balden, und denen nebst Ihr verordneten Mit-Vormündern, ertheilet, ibi: Gleich wie nun offters gemeldte Frau Wittib, nicht nur aus natürlicher Billichkeit, sondern auch vermöge der Rechten die nechste Vormünderin und *legitima Tutrix* ihrer verlassenen Waisen und Kindern jedoch *præstitis præstandis* ist, also hat sie auch gewohnlicher massen rc. denen *secundis*

dis nuptiis und *SCto Trebelliano* würcklich renuncirt. Et proſtat quoque adhuc hodie notabile exemplum tutelæ legitimæ à Matre Domina Maria Magdalena Vidua de Gaisberg. à Hohenſtein, nata Schertelia à Burtenbach & Mauren, Nobili Immediata ex Nobilitate Suevica Diſtrictus ad Cocharum ſolâ, ſine Concutoribus aut Concuratoribus à Directorio conſtitutis aut confirmatis, ſuſceptæ & hactenus adhuc continuatæ: quamvis Ipſa, ubi opus eſt, ſubſidium quærat in Conſiliis duorum meritis ſat Illuſtrium Equitum ab utraque linea proximorum, quos ſua ſponte hanc in rem ſibi ſelegiſſe fertur.

Th. XXII.

Quod ſi verò Mater aut Avia teſtamento, vel moribns noſtris etiam pacto, aut lege deſignata tutrix vel plane non, vel non ſola tutelæ munus ſubire vult, nullo alio exiſtente tutore ſive teſtamentario, ſive legitimo, aut exiſtente quidem, ſed id onus ſubire detrectante, vel non valente, tunc omninò Magiſtratus competens, vel ad petitionem Matris aliorumve, *l. 2. pr. ſ. 1. & ſ. 2. ff. qui pet. tut.* vel ex officio *arg. l. 1.*

M *ff. de*

ff. de Jurisd. partes ſuas interponat oportet, dando alios tutores curatoresve vel contutores & concuratores: quæ dandi tutores facultas olim nemini competiit, niſi cui ſpecialiter conceſſa fuit. *l. 6. §. 2. ff. de tut. pr. §. 4. & 5. I. de Attil. tut.* unde extraordinariæ & legalis jurisdictionis eſſe dicebatur, vid. MATTH. STEPH. *de jurisdict. l. 1. c. 4. n. 2. ſeqq.* hodie verò ordinariæ jurisdictionis eſſe cœpit, ita ut regulariter cuilibet Jurisdictionem ſaltem inferiorem, die Erb- und Niedergerichte, habenti jure Magiſtratus competat, uti communiori calculo DD. ſtatuunt & ſtabiliunt per *Reform. Polit. de Anno 1548. tit. 31. §. 1.* ibi: Wann aber nun den Obrigkeiten zuſtehet, in dem gebůhrlichs und billigs Einſehens zu haben, damit die Pupillen und minderjåhrige Kinder unbetrogen und unvernachtheilet bleiben. So wollen wir allen und jeden Churfůrſten, Fůrſten, Prålaten, Grafen, Herrn, vom Adel, und Communen hiemit ernſtlich auferlegt und befohlen haben, in ihren Fůrſtenthumen, Herrſchafften, Obrigkeiten und Gebieten, dermaſſen Verſehung zu thun, und zu verordnen, daß den Pupillen und minderjåhrigen Kindern jederzeit biß ſie zu Ihren Vogtbahren und mann-

mannbahren Jahren kommen Vormünder und Vorsteher, da die Ihnen von Ihren Eltern im Testament oder lezten Willen nicht verordnet oder Ihre angebohrne Freund und Verwandten, sich der Vormundschafft, aus rechtmäßigen Ursachen nicht unterziehen wolten, oder dazu untüglich und ungeschickt wären, gegeben werden BRUNNEM. *ad. d. l. 6. §. 2. ff. de tut.* B. Dn. D. BARD. *in concl. forens. Ex. 1. th. 18.* ANDR. GERH. *in qq. Illust. Exerc. 2. q. 12. in fin.* HOPP. & Dn. D. MAJ. *ad pr. I. de Attil. tut.* BOCER. *cl. 1. d. 14. th. 60.* STRUV. *in S. I. C. Exerc. 31. th. 29.* VITRIAR. *in jur. un. civ. ad tit. de Attil. tut. n. 2.* Hocque generali consuetudine receptum esse attestantur. STEPH. *d. l. n. 72.* FRANTZK. *1. Resol. 16. n. 4.* Quod autem aliquibus in locis, Rebuspublicis aut Civitatibus non nisi certa collegia, certique Magistratus pupillares hac facultate tantum polleant, vid. B. Dn. REBHAN. *in select. qq. Justin. dec. 4. q. 1. n. 37. seq.* Dn. COCCEJ. *de tut. Illust. sect. 1. §. 5.* Dn. SPITZ *de tut. conf. c. 3. §. 8.* id speciale est & ex dispositione subordinata pendet, regulam moderno jure receptam propterea non infringens. In specie

autem quod attinet pupillos curandosve Nobiles Imperii immediatos, his ipsis quidem dandi tutorem aut curatorem, non minus & constitutos confirmandi jus recte sibi post Imperatorem vindicat Camera Imperialis tanquam ordinarius eorum Judex. GAIL. *1. O. 1. n. 47.* GYLM. *3. symphor. voc. Tutela.* Dn. D. SCHWED. *in introd. in J. P. p. spec. sect. 2. c. 18. §. 10.* B. Dn. BARD. *d. Ex. 1. th. 17.* & ab his alleg. RINGL. *de tut. Illustr. c. 6. §. 1.* eandemque potestatem noviter d. 21. Jul. Anno 1688. clementissime à gloriosissimo nostro Imperatore Leopoldo sibi quoque speciali privilegio in pupillos & Curandos Commembrorum suorum concurrenter cum Judicio Aulico & Camera Imperiali indultam *vi & jure perpetuæ commissionis Cæsareæ* acceperunt Directoria singulorum districtuum Nobilitatis Imperii immediatæ: Verba privilegii dispositiva hujus sunt tenoris: Wann wir nun diese Ihre der Reichs Ritterschafft im Lande zu Schwaben unterthänigste Bitte der Billigkeit um so viel mehr gemäß befunden, weilen ohne dem von Unserm Hochgeehrten Herrn Vattern weiland Kaysern Ferdinando dem Dritten Höchstlöblicher Gedächtnuß

nuß derselben hiebevor in Ihrer Mitglieder streitigen Sachen einige *Jurisdiction* conferiret worden ist, solches auch zu Erleuchterung beeder Unsern höchsten Reichs-Gerichte, und gebührlicher Versorgung der armen Waisen gereichet; Hierum und aus mehr andern Uns bewegenden Ursachen von Römischer Kayserlichen Macht sezen und ordnen wir hiemit, und wollen, daß nun hinführo mehr erhohlte **Ritterschafft und jeder Ritter-Ort** insonderheit Ihrer Mitglieder unmündigter Curatel oder Vormundschafft bedürftigen Waisen **von Unsertwegen** und Unsern Nachkommen am Reich ex officio Curatores und Vormünder ernennen, sezen und bestätigen, und also dieses falls, mit Unserem Reichs-Hof-Rath und Cammer-Gericht concurriren mögen: Dergestalt, daß solche von Ihnen verordnete Curatores oder Vormündere, nach dem Ihnen, nach gebührender Prästation der in denen Rechten und Policey-Ordnung erforderten Requisitorum, von der Ritterschafft die Administration decerniret worden, inn- und ausserhalb des Gerichts, zu Beobachtung Ihrer Pflegkinder Nothdurfft, weniger nicht zugelassen und verstattet werden solle, als ob solche an unserem Kayserl. Reichs-Hof-Rath oder Cammer-Gericht gesezt und confirmiret worden wären 2c.

ren ꝛc. geſtalten Wir Ihr mehrerwehnter Ritterſchafft, zu ſolchem Ende Unſere Kayſerliche *Commiſſion* für Uns und Unſere Nachkommen am Reich hiemit ertheilet haben wollen ꝛc. Ex his ipſis ſatis conſtare arbitramur Nobilitati Imp. immediatæ facultatem dandi Tutores & Curatores, *quoad ſubditorum ſuorum pupillos curandosve* competere *vi jurisdictionis ordinariæ*, aut, ſi mavis, *jure ſuperioritatis vel jurisdictionis territorialis*, quoad *commembrorum ſuorum*, *&* *Nobilium immediatorum* pupillos & curandos verò in formam alicujus *jurisdictionis extraordinariæ*, vel ex ſpeciali conceſſione dependentis, aut potius *delegatæ* quod ſuadent iſta privilegii verba: Von Unſertwegen, und Unſeren Nachkommen im Reich: item: zu ſolchem Ende Unſer Kayſerl. Commiſſion für Uns und Unſere Nachkommen ꝛc. Vid. ROBERT. MARANT. *in Aur. prax. p. 4. diſt. 5. n. 4.* ubi ſcribit, quod, an aliquis ſit creatus Ordinarius an v. delegatus, dijudicandum ſit ex verbis commiſſionis, videlicet ſi in Reſcripto dicatur: *Procedas authoritate noſtra, vel, delego, committo tibi talem cauſam &c.* Et omninò qui jurisdictionem aliquam immediatè & principaliter

paliter jure delegationis ſibi factæ habet, aut qui ſine Magiſtratu officiove, vel hujus non habita ratione jurisdictionem alterius vice & authoritate ſibi concreditam exercet, delegatum hactenus, quamvis & de cætero ordinarius ſit, recte dici, patet ex iis quæ tradit Dn. SAM. STRYK. *de delegat. Princip. c. 1. n. 5. ſeqq.* Confer ea quæ ſupra *th. 11.* de initio & progreſſu Jurisdictionis, quam inter ſe Nobiles immediati exercent, deduximus.

Th. XXIII.

Poſſunt ad hanc tutelam vocari *Mater atque Avia* ex ſingulari quidem Jurium noſtrorum ordinatione, uti indubium eſt, *per l. 2. & 3. C. qn. mul. tut. off. & auth. Matr. & Aviæ. C. eod. Nov. 22. c. 40. Nov. 94. c. 1. & 2. Nov. 118. c. 5. jung. th. 13.* proprie omninò acceptis his verbis, vid. *th. 2.* & quidem in ſpecie illa, quæ eſt ex ordine Nobilium Imperii immediatorum, qualis reputanda eſt non tantum quæ eo ſtemmate, ſed & quæ ſata quidem ex ordine civico, Nobili immediato tn. nupta fuit per *text, l. 17. C. de dign.* TIRAQUELL. *de Nobil. c. 18. per tot.* quæ ad liberorum ex hoc ma-

trimonio ſuſceptorum tutelam æque ac alia ſanguine talis admittenda eſt. TIRAQUELL. *d. l. n. 14.* Dn. SAM. STRYK. *de tut. Mater. princ. c. 2. ſ. 42. in fin.* nullâ quoque adhibitâ diſtinctione aut differentiâ, illa Nobilis immediata an Mater ſit legitima, an naturalis tantum, quia & hæc admittitur per diſſertiſſimos textus *in l. 3. C. qn. Mul. tut. off. & Nov. 89. c. 14.* Non autem ſimul ad tutelam hanc legitimam admittuntur Mater & Avia, ſed Matre mortua, aut tutelæ munus vel nolente, vel non valente ſubire, avia demum ad tutelæ adminiſtrationem adſpirare poteſt. Ex lege enim his mulieribus hæc defertur tutela, ſecundum hereditatis aut ſucceſſionis ordinem *Nov. 118. c. 5.* uti ergo illa hanc excludit à ſucceſſione *d. Nov. c. 2.* ibi: *hos præponi jubemus, qui proximi gradu reperiuntur, maſculos & fœminas*, ita & à tutela *arg. §. un. I. de legit. Patron. tut. l. 9. ff. de legit. tut.* Matre verò deficiente & extantibus Avia paternâ & maternâ, quia gradu & conditione pares ſunt, ambæ, ſicubi volunt, concurrunt in hac tutela, *arg. d. l. 9. d. Nov. 118. c. 2.* in verbis: *Si autem eundem habent gradum ex æquo inter eos heremitas*

ditas dividatur. STRAUCH. *diſſ. 5. th. 16.* & huic convenienter reſponderunt Lipſienſes apud CARPZ. *p. 2. dec. 122. circa fin.* ibi: Und in gegenwärtigem Fall nicht allein des Herrn Teſtatoris, ſondern auch Ihr als der Verſtorbenen Wittwen Mutter, und alſo die hinterlaſſenen Kinder beede Groß-Mutter im Leben vorhanden, deren keine vor der anderen zu der Vormundſchafft einige prærogativ hat ꝛc. idemque hodiè etiam inter perſonas Illuſtres obſervari teſtatur RINGLER *de tut. Illuſtr. c. 1. §. 7. pag. 18.* Et harum fœminarum ratio in deferenda tutela adeò habetur, ut etiam præ maſculis à latere agnatis atque cognatis omnibus, qui alias legitimi tutores ex hoc ordine futuri eſſent, veluti Avunculo, Patruo, fratri etiam Germano admittantur *Nov. 118. c. 5.* ibi: *omnibus à latere cognatis* junct. *arg. d. Nov. c. 4.* HONDED. *p. 1. conſult. 88. n. 11. ſeq.* B. Dn. LAUTERB. *de ſing. frat. jur. p. 2. m. 1. §. 15. n. 10. ſeqq.* quamvis maſculis illis, qui tutores ſunt legitimi ex ordine aſcendentium, veluti, Avo ſ. paterno, ſive materno, cedere omninò debeant, cum quoad legitimos tutores aſcendentes, jus vetus, quo indubie præferebantur Matri

& Aviæ, *l. fin. ff. de tut. l. 2. & 3. C. qn. Mul. tut. off.* nulla correctio inveniatur, Imperatore diſpoſitionem ſuam, vetus illud jus fœminas ab omni tutela excludens alterantem, diſſertis verbis reſtringente ad maſculos legitimos tutores ex latere venientes, quam tanquam novam & correctoriam extra terminos correctionis interpretari aut extendere nobis haud eſt permiſſum *arg. l. 14. ff. de LL.* B. Dn. LAUTERB. *d. l. n. 13.* ubi hanc veriorem prædicat, B. Dn. D. BARDILI, *in concl. for. Ex.* I. *th. 13. lit. d.* Excellentiſſ. Dn. D. MAJER, *in comment. ad tit. l. de legit. agnat. tut. pag. 255.* & plures ab his alleg. RICHT. *ad d. auth. Matri & Aviæ n. 16.* vid. omninò BACHOV. *ad Treutl. 2. diſſ. 8. th. 3. lit. d.* ubi varios caſus hac in parte obvenientes diſtinctiſſime proponit & decidit. Qr. An exemplo Avia & *Proavia* ad tutelam pronepotum ſuorum admitti debeat? Nos de jure veriorem cenſemus negativam, *in d. Nov. 118. c. 5.* tantum non diſſertè firmatam, tum quia Imperator in nova illa, & priorum jurium correctoria lege, ſtrictiſſimè propterea accipienda, ſaltem excipit perſonam *Matris* & *Aviæ*,

unde

unde reliquas aſcendentes excluſas voluiſſe firmiter colligitur *arg. l. 12. §. 42. de Inſtruct. vel. inſtrum. leg.* maxime cum priores leges perſonam *Matris* diſerte ſaltem excepe-rint, & Imperator *in d. c. 5.* demum quaſi per modum cujusdam extenſionis *aviam* ſaltem addiderit, unde extenſionis iſtius novam quandam extenſionem facere nobis ſane non licebit: tum quia ibi expreſsè utitur particula *taxativa* & aliarum aſcendentium fœminarum excluſiva *ſolis.* Præmiſſo enim hoc quod per exceptionem à regula Mater & Avia ad tutelam liberorum ſuorum admitti debeat, mox & quidem per modum alicujus rationis, aut connexionis hæc verba ſubjicit: *his ſolis n. permittimus tutelæ munus ſubire:* tum quia uti vocabulum *Matris* ſtrictè *ibid.* accipit, & *Aviæ* opponit, ita & vocabulum *Aviæ* in ſpecie & *Proaviæ*, reliquisque aſendentibus oppoſitum accipi debere facile intelligitur. Potuiſſet enim alias, ſi largiorem in modum loqui voluiſſet, ſolo matris nomine & proaviam & reliquas deinceps aſcendentes indigitare. Accedit ratio, quia plerumque proavia in eam ætatem incidit, quæ & animi & corporis viribus deſtituta,

aliorum

aliorum potius indiget auxilio & tutamine, quam quod hoc eam aliis afferre & præstare efficaciter posse credamus, aut Imperatorem hoc sibi persuasum habuisse facile judicemus. Et huic sententiæ patrocinantur nobiscum ANGEL. ARETIN. *ad Inst. tit. de legit. Patron. tut. n. 5.* PAUL. de CASTR. *ad l. Gallus 29. §. 6. verb. instituens. ff. de liberis & posthumis. n. 3.* PHIL. DEC. *cons. 16. n. 4.* MONTAN. *de jur. tut. c. 15. n. 9.* scribentes, de proavia benè & non sine ratione dubitare DD. B. Dn. REBH. *in select. quæst. jur. dec. 3. q. 10. Corollar. ibid. subject.* BECHMANN. *de leg. matr. & av. tut. c. 4. §. 7.* Quamvis dissentiant ALEX. IMOL. *in d. l. Gallus §. instituens ff.* de *Lib.* & *posthum.* PHIL. CORN. *l. 2. cons. 20. n. 4. & seq.* JOH. LEONH. à PÜHEL. *de tut. Elect. c. 5. n. 24. seqq.* SCHRADER. *de feud. p. 10. sect. 19. num. 24.* Dn. STRYK. *de jur. avor. c. 2. n. 163. seqq.* Sed quorum argumentis jam satisfecit REBHAN. *d. l.* Quod si vero alicubi locorum praxi aut præjudiciis horum sententiam invaluisse constet, ei omninò inhærendum est tanquam æquiori, cum quæ in avia ea & in proavia præsupponi aut præ-

præſumi poſſit affectio, modo ſpes in ea non decollet ob nimium provectam ætatem indeque provenientem virium imbecillitatem aut defectum, unde etiam rariſſimè forſitan hunc caſum in praxi obventurum eſſe adnotat. STRYK. *d. l.* quemadmodum nec exemplum aliquod apud Nobiles immediatos nobis quidem explorare licuit.

Th. XXIV.

Ut verò hæ perſonæ ad hoc ipſum munus pervenire queant, habilitas omninò, quam & leges deſiderant in ſubjectis his præſupponi debet, quæ ubi deficit, ibi nec legitima liberorum tutela obtinebit: Hinc ſi quæ muta & ſurda, aut furioſa, aut deportata, aut prodiga exiſtit, aut ſimilem quendam defectum patitur, illa ipſo jure jam eſt excluſa CARPZ. *l. 5. t. 8. Reſp. 880. n. 23. ſeqq.* RICHT. *ad d. authent. Matri & Aviæ n. 19.* de quibus plenius hîc agere, cum & idem juris communiter in aliis exemplis occurrat, ſuperſedemus. Hoc plane præterire non poſſumus debere matrem, quæ vult ad adminiſtrationem tutelæ liberorum ſuorum admitti, juſtæ quoque ætatis eſſe, non *minorennem*,

rennem, quod de jure Civili communi indubium per textum clarissimum *in l.* 2. ibi: *Si ætate major est C. qn. mul. tut. offic. fung. Nov.* 118. *c.* 5. *verba. Si masculi & perfectæ ætatis sint*, *l. ult. C. de leg. tut.* Minorennis autem est quamdiu annum 25. nondum complevit, de jure nostro communi *pr. I. de Curat.* uti de jure Saxon. qn. annum 21. nondum egressa est. CARPZOV. 5. *Resp.* 80. *n.* 10. & hoc tempus adeò strictè observandum venit, ut si magistratus ex errore ei, hunc terminum nondum egressæ, decreverit gubernationem rerum pupillarium ille nulliter processisse dicatur, ex BOERIO, CHASSAN. GUTIEREZ. CARPZ. *d. l.* ubi hanc appellat crebram DD. traditionem: nec aliter dicendum putamus ne quidem in matre Nobili, utut veniæ ætatem impetraverit. Hæc etenim indulgentia respectum saltem habens ad concedendam liberiorem bonorum propriorum administrationem *l.* 2. *C. de his qui ven. ætat.* temere & contra rationem juris extenderetur ad facultatem pupillorum aut similium bona, non sine periculo aut incommodo eorundem, liberius dispensandi atque administrandi: per ea quæ pluribus deducunt

MYLER

MYLER ab EHRENB. *in Etolog. Princ. Imp. c. 2. ſ. 3.* MATTH. STEPH. *de jurisdict. l. 2. p. 1. c.* I. *m. 2. n. 143. & plur. ſeqq.* COTHMANN. I. *Reſp. 42. n. 22. & plur. ſeqq.* quos recte ſequitur B. Dn. BARDILI *in concluſ. forens. Ex. 1. th. 22.* Quorum ſententiæ parum officiet, ſi quis urgere vellet, per veniam ætatis minorem majori æquiparatum cenſeri quoad omnia, exceptâ ſaltem immobilia alienandi facultate: & fictionem idem operari ac veritatem. His dubiis enim facile occurreretur regerendo, hoc in ſuo genere, adminiſtrationis ſcil. bonorum ſuorum verum eſſe, non ultra, nec poſſe fictionem plus operari quam veritatem, vid. BALD. I. *Conſ. 337. n. 2.* MANTICA, *de tac. & amb. conv. vol. 1. l. 11. t. 26. n. 30.* nec eſſe extendendam ultra terminos fictionis in præjudicium tertii, PRUCKMANN. *Conſ. 2. n. 238.* Quod ſi tamen Imperator per diſpenſationem Matri minorenni, indeque per jura inhabili ſuccurrat, & tutelam ei contra rationem jurium receptorum ſpecialiter committat, aut plane aliud tempus tutelæ ſuſcipiendæ in poſterum obſervandum præſcribat, atque ordinet, tum Matri ætatem

tem 25. annis minorem amplius nil obſtare, certo certius eſſe judicamus cum Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. c. 3. ʃ. 5.* & confirmatur vel maxime ex eo, quod de ætate hac jure Saxonico aliter determinata modo adduximus, add. MEV. *ad jus Lub. l. 1. t. 7. lit. b. n. 15.* non minus & ex eo, quod mater à Principe ſpecialiter impetrare queat, ut poſſit etiam tutrix manere poſt ſecunda vota *auth. ſacramentum C. qn. mul. tut. off.* & ibid. BRUNN. *in fin.* CAR. RUIN. *t. 5. cons. 125. n. 1. ſeqq.* CRAVETT. *cons. 18. n. 1. ſeqq.* Quando itaque Mater Nobilis immediata adhuc minor eſt, interim alius tutor vel Curator ab Imperatore, Camera Imp. aut Directorio pupillis dandus eſt, qui adminiſtret usque dum Majorennis facta, idque ſive in teſtamento Patris tutrix conſtituta fuerit, *l. 11. ff. de teſt. tut.* ſive ſine teſtamento patris lege ad id munus vocetur *l. 10. ʃ. 7. ff. de excus. tut.* BARTOL. *ad auth. Sacramentum C. qn. mul. tut. offic. fung. n. 5.* RICHT. *ad auth. Matri atque Aviæ C. qn. mul. tut. offic. n. 19.* PIAGG. *de tut. & curat. qu. 3. n. 10.* conf. CARPZ. *p. 2. c. 11. d. 11. n. 7.* ubi quod de jure Saxonico pro-

ximus

ximus agnatus interim adminiſtret tutelam, usque dum mater vel alius proximior majorennis factus fuerit. SCHARSCHMID. *ad Nov. 118. ſſ. ult.* add. RINGL. *ſæpius laud. tr. c. 4. ſſ. 3. pag. 152. ſeqq.* Neque verò in Germania inter Nobiles immediatos illam invaluiſſe conſuetudinem conſtat, quod & mater minor poſſit ſubire tutelam liberorum ſuorum: qualem alicubi obtinere ex Baldo notat BOER *dec. 124. n. 7.* aut quod contracto matrimonio mater minor reputetur pro majorenni, uti generaliter in Francia moris eſſe atteſtatur *Id. d. l.* Hoc vero quod Mater vel Avia pupillorum minorumve debitrix aut creditrix exiſtat, quo ipſo alii à tutela aut curatela ſuſcipienda jure Novellarum arcentur, *Nov. 22. c. 1. ſeqq.* vid. B. Dn. D. BARDILI *d. exercit. 1. th. 23.* ubi & ampliationes hujus juris adducit, MATTH. STEPH. *ad Nov. 72. n. 3. ſeqq.* Matri Nobili immediatæ, uti nec ulli alii, plane, nil obſtat, per jura ſingulariter & hac in parte notoriè conſtituta *in Nov. 94. c. 2. in fin. auth. ad hoc C. qu. mul. tut. off.* STEPH. *d. l. n. 9.* PEREZ. *ad d. t. n. 1.* D. BARD. *d. l. th. 24. lit. f.* adeò ut nec mater naturalis

tantum inde à tutela liberorum ſuorum naturalium prohibeatur. JOD. DAMHOUD. *de patr. pup. c. 5. n. 6.*

Th. XXV.

Tutelæ huic maternæ ſtricte ſic dictæ ſubſtant pupilli, ſive perſonæ ſui juris, quæ annos pubertatis nondum implevere, *l. 239. ff. d. V. S. & ibid.* GOEDD. *pr. I. quibus mod. tut. fin. junct. pr. I. de tutel.* illique Nobiles immediati, mediati enim huc non pertinent vid. AUTHOR. præjudicior. ap. GYLM. *ſymphor. t. 3. voc. Tutela.* ſive ſint legitimi ſimul, ſive naturales tantum, *vid. th. præc.* Curatelæ verò huic ejusdem conditionis minores regulariter, ſive eæ perſonæ ſui juris quæ annum 25. nondum complevère. *pr. Inſt. de curat. junct. pr. I. de tut.* Quamvis Novella *118. c. 5.* & plerique alii de Matre & Avia ad adminiſtrationem ſubſtantiæ liberorum ſuorum admittenda diſponentes textus diſertè ſaltem de tutela concepti ſint, nulli tamen dubitamus, quin Imperatoris mens fuerit, idem quoque eodem tempore & modo ſtatuere de curatela liberorum ſuorum ex ratione prorſus eadem Matri aut aviæ deferenda,

renda, quæ verior eſt ſententia per text. *in Nov. 94. c. 1.* ibi : *volentibus aviam habere minorum. c. 2.* ibi : *quæ vult Matres dum filiorum ſuorum curam geſturæ ſunt, jus jurandum jurare &c.* auth. *ſacramentum* ibi: *ſalva minoribus omni alia cautela, C. qn. mul. tut. off.* BART. *ad auth. Matri & Aviæ C. qn. mul. tut. off. n. 7.* CHASSAN. *in Conſuet. Burgund. rubr. 6. ∬. 6. n. 2. ſeq.* ANGEL. ARET. *ad tit. I. de leg. patr. tut. n. 6.* DAMHOUD. *in patroc. pup. c. 5. num. 10.* PIAGG. *d. tr. q. 18.* & quod de cura materna in liberos *minores* ita ſtatuitur, idem quoque de Cura liberorum majorum, ſed furioſorum, mente captorum, prodigorum aſſerere licet *arg. ∬. 3. & 4. I. de Curat. jung. Nov. 94. c. 2.* ubi Imperator indefinite loquitur de matribus filiorum ſuorum curam geſturis : & quamvis *c. præc. 1. cum præfat.* ſaltem curæ minorum expreſſam injiciat mentionem, ratio tamen ibidem inſerta & deſumta à pio illo amore in liberos, indeque prognato laudatiſſimo æſtu eos tuendi, matri naturaliter inſito; ſatis indicat, à mente Imperatoris minime fuiſſe alienum, & in tali caſu affectioni matris, & miſeræ liberorum

illorum conditioni id omnino indulgere: Quid enim intereſt, an liberi ex imbecillitate ætatis, an ex fati & naturæ infelicitate, an ex diſtorto rationis uſu aliorum auxilio atque patrocinio indigeant, infeliciores omnino his in caſibus, quam in illo primo rerum ſtatu, vid. PIAGG. *de tut. & Curat. q.* 2. *n.* 24. ubi quod talibus plus compatiatur agnatus, quam extraneus, majoremque in eo adhibiturus diligentiam & patientiam. Et cur Matri atque Aviæ, quibus & iſtis in caſibus æque ac in hoc vires non deficiunt illorum ſubſtantiam, quam non diminui ipſarum, forte & aliquando in ea heredes extiturarum, non minus intereſt, recte adminiſtrandi non competeret? Dederunt in his perſonis & aliis Legislatores noſtri plurimum humanitati, atque commiſerationi. *l. 9. C. de impub. & al. ſubſt. l. 43. pr. ff. de vulg. & pup. ſubſt. ſ. 1. & de pup. ſubſt. add. Jus W. P. p. 3. t. 12. §.* Wie wohl. *pag. 376.* nec dubitarunt quoque furioſæ matris curationem ad filium devolvere, *l. 4. C. de cur. fur.* vid. Excell. Dn. Præſ. *in diſp. ſub Præſid. Dn.* MASCOV. *Gryphisw. hab. de Jur. Prodig. m. 1. th. 9.* Cur ergo & vice verſa in benigna iſta

priorum

priorum jurium matrem & aviam excludentium alteratione, in harundem nunc admittendarum juxta & liberorum ſavorem ſacta, & hos caſus poſthabita prorſus illa relatione, quæ eſt inter Parentes & liberos, in noviori iſta legislatione non comprehendiſſe Imperatorem ſtatuemus, quod & durum ſane & juſto inhumanius videtur. Horum omnium ſaluti recte conſulit Mater & Avia tutrix aut Curatrix tunc maxime, quando & perſonas prudenti conſilio regit, harundem patrimonium totum quantum quantum eſt rectè curat atque diſpenſat. Verſatur enim officium tutoris principaliter quidem circa perſonas dirigendas, minus principaliter tamen etiam circa patrimonium *l. 30. l. 12. ſ. 3. ff. de adminiſt. & peric. tut. l. 21. ſ. 3. ff. de excus. tut.* uti contra Curatoris minorum officium principalius in adminiſtratione bonorum conſiſtit *l. 8. C. de nupt.* HARPPR. *ad ſ. 1. I. de tut. n. 21. ſeq.* quamvis curatores furioſorum & prodigorum principalius etiam perſonis dati dicantur PIAGG. *d. tr. qu. 2. n. 24.* Proinde mater & avia etiam Nobilis immediata ſub quocunque tandem reſpectu ſive tutricis ſive curatricis hîc veniat, guber-

nationem ſubſtantiæ, aut bonorum ad liberos ſpectantium ſibi ſuæque fidei concreditam habet, idque quoad *allodialia* planè eſt extra dubium, per *Nov.* 118. *c.* 5. *circ. fin.* Sed quoad *feudalia* res eſt vel inter optimæ notæ Dd. valde controverſa. Nos breviter ita ſentimus: de Jure *feudali Longobardico* in corpore juris quod typis expreſſum extat, tutelam maternam, quantum attinet bonorum feudalium eorum, utique in quibus ſuccedendi ſpes fœminis nullatenus radicata eſt, adminiſtrationem fuiſſe plane incognitam, nec rationi hujus juris ubique bene conſonam eam ſatis feliciter demonſtrari poſſe, uti facile edocemur ex iis, quæ hanc in rem non absque fundamento ediſſerunt. HARPPR. *ad pr. I. qui teſt. tut. dar. poſſ. n.* 20. *ſeqq.* CZ. *de jur. fœm. ſing. dec.* 2. *pos.* 2. HEIG. *p.* 2. *qu.* 13. *n.* 40. *ſeqq.* PETR. MÜLLER. *in diſp. de Gynæcocratia in region. Imp. Rom. Germ. ſect. poſt. c.* 1. §. 12. Dn. COCCEJ. *de tut. Illuſt. ſect.* 3. §. 12. & *ſect.* 4. §. 5. *At* de jure *feudali moderno*, & ex moribus in Imp. R. G. uſitatioribus, ſtatutis pactisque familiæ proviſionibus atque diſpoſitionibus ſpecialiter factis hinc inde enatâ atque con-

convalidatâ *receptiori praxi*, indubium reputamus tutelam & curam maternam etiam ad feudalium rerum gubernationem & administrationem ſe hodiè omninò porrigere. Quod uti de feudis, etiam majoribus & regalem dignitatem annexam habentibus, quam plurimorum exemplorum authoritate vel maximè ſtabiliunt SCHRADER. *de feud. p.* 10. *ſect.* 19. *n.* 25. *ſeqq.* provocans inter alia ad comitia Ratisb. Anno 1540. & 1554. celebrata, quibus 9. Tutrices, Principiſſæ & Comitiſſæ nomine ſuorum liberorum per legatos ſuos interfuiſſe recenſentur, & ad ſubſcriptionem R. I. de Anno 1641. §. 100. & qui eum ſequuntur ROSENTH. *de feud. c.* 12. *concl.* 10. *n.* 20. *ſeqq.* ANDLER. *in Jurispr. publ. & priv. l.* 2. *t.* 5. *n.* 33. VITRIAR. *inſt. Jur. Publ. l.* 3. *t.* 20. *ſſ.* 20. *ſeq.* BECHM. *de tut. mater. c.* 5. *ſſ.* 2. Dn. SAM. STRYK, *de tut. mat. Princ. c.* 2. *ſſ.* 15. *& plur. ſeqq. jung. ſſ.* 5. *ſeqq.* ubi etiam exempla Regnorum exterorum adducit. RINGL. *ſæpè laud. tr. c.* 1. *ſſ.* 7. *pag.* 21. *ſeqq.* quamvis iſtud quod ab his allegatur & ita ſtatuminatur receptum jus pro univerſali, & in omnibus Ducatibus aut ditioni-

bus nostri Imperii uniformiter vigente minimè haberi debet, cum notissima, quæ in contrarium hinc inde & in his terris extat, experientia nullatenus hoc ipsum permittat, vid. SCHRAG. *d. l. n. 30.* HEIG. *d. l. n. 42.* ubi notat se meminisse responsi Lipsiensium Scabinorum, quoad tutelam maternam inter bona allodialia & feudalia distinctionem facientis. ROSENTH. *c. 6. concl. 40. n.* 12. ita & in specie de bonis feudalibus ad Nobiles Imperii immediatos spectantibus, à matre, quamvis ut plurimum adjunctorum ex familia, vel authoritate publica constitutorum Contutorum consilio, cura, atque solicitudine subnixâ atque adjutâ tutrice atque Curatrice liberorum suorum insimul dispensandis atque administrandis idem attestatur & authoritate Imperatoria atque Camerali, firmat KNIPSCHILD. *de Nobil. l. 3. c.* 17. *n.* 17. ubi ita: atque hujus rei exemplum ubi mater Nobilis ad filiorum suorum tutelam *etiam in feudalibus* admissa & in Camera Imperiali confirmata fuit, ipse novi: & hoc ipsum porrò constabiliunt superius adducta exempla Matrum Nobilium immediatarum non sine distin-

ſtinctione bonorum tutelæ & curatelæ munus exercentium.

Th. XXVI.

Ex iis quæ ad *formam* hujus tutelæ referri merentur pauca hæc ſaltem decerpimus: neque enim temporis ratio nobis permittit ea, quæ adhuc pertractanda reſtant, eadem deductionis lege pertexere, quâ nobis propoſuimus, quâque uſi ſumus in elaboratione præcedentium, quæ quia ex ratione jurium Nobilibus immediatis quaſi domeſticorum in medium adducendorum, & conferendorum præter opinionem excrevit, in ſequentibus ſtrictius, ne pagina deficiat, incedemus, hoc magis quia pleraque eorum ex parte Nobilitatis immediatæ proprii nihil habent, ſed ex juris communis principiis ſancitis atque placitis ad materiam tutelæ maternæ in genere pertinentibus dijudicanda & decidenda veniunt, ad quæ, ut & ad laudatiſſimos DDdres hæc plenius enucleantes, remittere fas erit atque ſufficiet. Scilicet cum LL. noſtris provido omninò pro pupillorum & curandorum ſalute conſilio inductum eſſe conſtet, ut Mater atque Avia in actis ſub com-

petenti judice intervenientibus ſive judicialiter renunciet: 1. futuris nuptiis, & olim quidem juramento deſuper præſtito *l.* 2. *l.* 3. *C. qn. mul. tut. off.* hodiè etiam injuratò *Nov.* 94. *c.* 2. *autb. ſacramentum C. d. t.* 2. SCti Vellejan. præſidio. *d. l.* 3. *Nov.* 118. *c.* 5. & 3. omni alii auxilio legitimo *d. l.* 3. *Nov.* 94. *c.* 2. alias ipſi ſaltem ut mulieri, non ut parenti jure competenti. vid. RICHT. *ad d. autb. Matr. atque Av. n.* 13. & inprimis Bartol. *ad. d. autb. n.* 11. *& plur. ſeqq.* & Addition. *ibid.* ubi plures huc pertinentes quæſtiones deciſæ inveniuntur, nempe quid ſub hac generali clauſula veniat? *n.* 13. Anne ſufficiat generalior hæc intermiſſis duabus iſtis ſpecialibus? *n.* 14. an vitietur aſſumptio tutelæ ſi omiſſa ſaltem renunciatio futurarum nuptiarum? An ſi ſaltem omiſſa renunciatio SCt. Vellejan. An ſi ſaltem omiſſa renunciatio cujusvis alterius auxilii. *num.* 12. MATTH. MATHESIL. *ſing.* 108. ubi quod his non factis tutela ſit ipſo jure nulla, non obſtante etiam jam ſecuta confirmatione judiciali, Dn. D. MAJ. *ad tit. de legit. agnat. tut. pag.* 257. confer. Dn. STRYK. *de jure avor. c.* 2. *n.* 169. ubi

quod

quod æquius alii exiſtiment, ſufficere ad hujus tutelæ ſubſiſtentiam, ſi tempore aſſumptionis mater vel avia promiſerit omnia illa obſervare, ad quæ de jure tenentur, maximè, ſi per ipſam non ſtetit, quò minus ſolenniter renunciaret; forte quia abſens fuit, aut in locis longè diſſitis, de quorum veritate tamen & uſu hoc magis dubitare licet, quo majus inde periculum vel ipſis pupillis imminet, quod leges præcavere omni modo voluerunt. De hoc ipſo vero inter DD. hodie non leviter diſputatur, an iſtiusmodi aliqua renunciatio hodie adhuc obſervanda veniat, cum dentur qui aſſerant, iſtam abrenunciationem ſecuturarum nuptiarum hodie hinc inde exoleviſſe. Uti de moribus Mechliniæ & Galliæ teſtis eſt, CHRISTIN. *vol.* 3. *l.* 3. *d.* 149. *n.* 3. nec ubivis in Imperio id obſervari, indeque ad obſervantiam cujusque regionis potius reſpiciendum eſſe, quam verbis LL. & receſſuum Imperii inhærere, docet CARPZ. *l.* 2. *Reſp.* 82. *n.* 11. BRUNN. *ad d. auth. Matri atque Aviæ:* ubi dicit ſe ſæpius advertiſſe, hoc apud nos non obſervari: idemque de renunciatione SCti Vellej. nonnulli atteſtantur CHRISTIN. *d. l.*

BOER,

BOER, *in consuet.* Bitur. *tit.* 1. §. 6. *gl.* 2. *vers. Et adverte.* Facultas Jur. Kilon. apud HENR. MICHAELIS *Resp.* 4. *pag.* 88. Exinde hîc in disquisitionem non sine ratione venit; Anne ergo hæ renunciationes apud Nobiles Imperii immediatos adhuc hodie in usu sint? Id quod intrepide affirmandum esse censemus. Præterquam enim quod semper pro legum viridi observantia præsumtio valeat, quamdiu contrarium non est probatum, vid. CARPZ. *p.* 2. *d.* 201. rerum etiam in summo Imperii Tribunali judicatarum authoritas irrefragabili hîc inservit testimonio, has renunciationes non minus hodie necessarias, esse in matre Nobilium immediata, si vult ad tutelam liberorum suorum admitti, per ea quæ tradit Author præjud. Cameræ apud GYLM. *Symph. tom.* 3. *voc. Tutela*, ubi non tantum ad id ut pro confirmatione tutorum processus decernatur, & antequam Mater liberis suis tutrix in Camera ordinetur, prærequirit inter alia & necesse esse dicit, ut Mater renunciet secundis nuptiis & SCto Vellejano, sed & exemplum adducit sub acto d. 18. Nov. Anno 1558. processum breviter his ipsis delineans D. R. um Supplication und

Zulassung der Vormundschafft Ihres Söhns Z. V. R. übergeben auf heut Decretum gegeben: So fern Er von wegen der Wittwen secundis nuptiis & SCt. Vellej. judicialiter renunciiren werde ꝛc. hierauf in krafft Gewalts wolle Er im Nahmen gedachter Wittib secundis nuptiis & SCto Vellejano bester Form rechtens hiemit renunciiret haben: bitt. ꝛc. & aliud sub dato 29. April. de Anno 1589. Quæ fortissimè corroborantur superius jam adducto novissimo exemplo de Anno 1698. Dominæ Viduæ D. A. M. de Wöllwart, cui à Directorio Nobilitatis Franconicæ Districtus Altmühlensis traditum Tutorium & Curatorium hanc in rem ita sonat: Gleich wie nun öffters ermeldte Frau Wittib, nicht nur aus natürlicher Billigkeit, sondern auch vermög der Rechten die nechste Vormünderin und legitima tutrix Ihrer verlassenen Waisen und Kinder, jedoch *præstitis præstandis*, ist, also hat sie auch gewöhnlicher massen ꝛc. denen *secundis nuptiis* und *SCto Vellej.* würcklich renunciiret. Nec deerunt quam plurima alia exempla; Quod si jam aliquando hæc talia in uno alterove casu haud fuerint observata, veremur ne locum habeat querela B. Dn. BRUNN. *ad d. auth.* de tutela

tela aliquando levi brachio tractata. Nec aliter ſentiendum eſſe exiſtimamus, in caſu, ubi Mater tutrix liberorum ſuorum à Patre in teſtamento data fuerit, nam & tum eandem ei incumbere renunciationum neceſſitatem verius eſt, tum ex ſuffragio LL. nullam hac in parte diſtinctionem facientium, tum ex paritate rationum utrobique militantium, quam ſententiam etiam defendunt MATTH. MATHESIL. *ſing.* *108.* Bartol. *in l. Omnem 6. C. ad SCt. Tert. in fin.* vid. ANGEL. ARETIN. *ad* §. *28. I. de Act. n. 40.* ubi dicit, quod iſtud in practica obſervaretur per dictas authoritates, quamvis ipſe de jure contrariam veriorem judicet; ROLAND. à VALLE I. *cons. 76. n.* 2. GUID. PAPÆ *dec. 539.* ALBERIC. & alii, quos pro hac ſententia, teſtantes eam ita obtinuiſſe adducit BOER. *d.* 124. *n.* 12. ubi fatetur DD. eam communiter teneri. SIM. à PRÆTIS *de interpret. ult. vol. l.* 2. *int.* 7. *dub.* 2. *ſol.* 2. *n.* 176. *ſeqq. pag.* 238. ubi plenius hunc articulum reſolvit. SAND. *decis. Fris. l.* 2. *t.* 7. *d.* 3. B. Dn. LAUTERB. *de bon. tut. thes.* 16. Dn. D. MAJER *d. l. pag.* 257. Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. c.* 3. §. 8. ubi

ſuſpe-

ſuſpectam dicit ſententiam, JOH. FRANC. ANDREOL. *contr. for.* 133. *n.* 6. ſcribentis, quod ſi Mater tutrix in actu ſuſceptionis tutelæ non renunciaſſet, ſecundis nuptiis & LL. auxilio, tamen hoc ipſi, cum tutrix teſtamentaria eſſet, non nocere. Quamvis plurimi DD. diſſentiant. ANGEL. ARETIN. *modo cit. loc.* BURS. *vol.* 2. *cons.* 136. *n.* 4. JACOB. PUTEUS 2. *dec.* 427. *n.* 5. HONDED. *vol.* 2. *pag.* 2. *conſult.* 22. *n.* 25. ſcribens hanc ipſam etiam de conſuetudine uſu obtinuiſſe, quod & teſtatur BOER. *d. decis.* 124. *num.* 13. PIAGG. *de tut. q.* 7. *n.* 40. BRUNN. *ad d. auth. Matri atque Aviæ ſub fin.* Dn. STRYK. *de jure Avor. c.* 2. *num.* 173. ubi dicit, hanc ſententiam æquitatis rationem habere, ne ſint deterioris conditionis, quam alii extranei tutores. Eamque quam defendimus ſententiam veriorem judicamus, non tantum ubi Pater Matrem ſimpliciter in teſtamento tutricem conſtituit, ſed & ubi inſimul pater iſtiusmodi renunciationem Matri expreſsè remiſit: non poteſt enim Pater, ea, quæ lege injuncta ſunt, & quidem in favorem pupillorum, pro ſuo arbitrio mutare aut remittere *l.* 55. *ff. d. leg.* 1.

Dn.

Dn. D. MAJ. *d. l. p.* 258. SIM. de PRÆTIS, *d. l. num.* 179. utut Princeps sit, qui in favorem conjugis suæ in testamento ad eum modum disposuit, cum & hîc contra Leges Imperii publicas, usum & observantiam Aulæ Cæsareæ, quæ legis instar custodienda est, nihil valeat. Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. d. c.* 3. §. 8. multo minus itaque Patris Nobilis dispositio hactenus aliquid operatur, cum nec ordinarii judicis aut Magistratus decretum juribus his contrarium aliquid hîc efficere valeat AYM. CRAVETT. *cons.* 18. *n.* 2. SIM. de PRÆTIS *d. l. n.* 179. ubi factum judicis & factum testatoris æquiparantur. Secus foret si authoritate publica, sive legislationis, s. observantiæ aut consuetudinis ritè inductæ, hæ conditiones remissæ extarent, cum tutelæ administrationem per se haud ingrediantur STRYK. *d. l.* BALTHASAR *t.* 5. *Res.* 3. *n.* 16. referens in Bavaria tales renunciationes expresse non fieri, add. BRUNN. *d. l.*

Th. XXVII.

Mater aut Avia Nobilis immediata in tutricem rectè ita constituta, & decreto ad admi-

administrationem actu suscipiendam & exercendam admissa, quod perinde ac in aliis quibusvis tutoribus. v. Ordin. Imp. Pol. de Anno 1548. & 1577. tit. von der Pupillen &c. Ita & in Matre & Avia obtinet. Rot. Rom. ap. PUTEUM *in l. 2. dec. 427. n. 6.* ubi plures hanc in rem laudat. MONTAN. *de tut. c. 8. n. 7.* vid. KNIPSCH. *de Nobil. lib. 3. c. 17. n. 97. & 98.* inventario legitimè confecto, ad quod adornandum etiam mater & avia regulariter tenetur. *arg. l. 24. C. de adm. tut. l. 13. C. arb. tut. l. 27. C. de Episc. aud. & dictor Recess. dd. ll.* CARPZ. *de jur. fœm. sing. dec. 2. pos. 5. n. 19. & plur. seqq.* RINGL. *de tut. illustr. c. 1. §. 10. pag. 41.* v. KNIPSCH. *d. l. n. 99.* & præstitis de cætero præstandis ex tenore d. Ord. Polit. vid. omnino KNIPSCH. *d. l. n. 101.* & plur. *seqq.* ubi plena manu hæc omnia exequitur, ut ad eum remisisse hac vice sufficere queat, superaddito saltem hoc, quod inter Nobiles Imperii immediatos præcisè usu non servetur jurisjurandi de fideli administratione à tutoribus Nobilibus, in specie matre atque avia actu facienda præstatio, cujus vices supplere solet promissio stipulatâ manu facta, aut ge-

neroſâ fide in vim juramenti vallata, uti id patet ex aliquoties citato tutorio Dnæ. de Wölwart à Nobil. Francon. exhibito, ibi: Und in Summa alles dasjenige zu thun und zu laſſen, was einer getreuen Mutter und Vormund wohl anſtehet und gebühret, nach Ihren beywohnenden beſten Wiſſen und Gewiſſen, *ſanctè* angelobet und verſprochen: poteſt & debet omnia ea, quæ quemlibet alium fidelem adminiſtratorem tutorem atque curatorem decent, in commodum liberorum ſuorum pupillorum aut curandorum, curare atque peragere tam in judicio, quam extra judicium, etiam ſola ſine curatore ad litem. Quamvis enim plerubique locorum non tantum in Gallia, Hiſpania, Italia, ſed & Germaniâ moribus atque ſtatutis in uſum venerit, mulieri in negotiis momenti alicujus peragendi adſiſtere debere iſtiusmodi Curatorem. WIBEL *de contr. mul. c. 1. n. 36.* B. Dn. LAUTERB. *ad I. P. W. p. 2. t. 29. th. 40. n. 4.* B. Dn. MAURIT. *p. 1. c. 2. n. 14.* MEV. *ad J. Lub. lib. 1. t. 10. art. 1. n. 7.* veluti in ſpecie in terris Saxonicis extat conſtitutio Electoralis *p. 2. c. 15. vid.* ibid. CARPZ. *d. 1. ſeqq.* Lubeccenſibus ſtatutum Civitatis

l. 1.

l. 1. t. 10. art. 1. MEV. *d. l.* in hoc Ducatu Wurtenbergico Jus Provinciale *p. 2. t. 29.* B. Dn. LAUT. PLEBST. BESOLD. *ibid.* WIBEL. *d. l. n. 37. & c. 3. ∫. 8. n. 5. ſeqq.* quod Matrem quoque & aviam liberorum ſuorum tutrices ſtringit. WIBEL. *d. l. n. 22.* Attamen quia jure communi mulier Majorennis tali Curatore non indiget, *pr. l. de curat. l. 1. ∫. 5. ff. de poſtul. l. 4. C. de procur. l. 6. C. de Rev. don. l. 12. C. de pign. l. 8. C. de pact. conv.* Huic tamdiu ſtandum eſt, quamdiu ſtatuto vel conſuetudine iſti derogatum non fuiſſe apparet MEV. *d. 335.* quemadmodum & in Camera Imperiali mulieri adultæ Curatorem ad litem petenti talem regulariter denegari adnotat. WIBEL. *d. l. n. 35.* adductis ita decretorum exemplis. Proinde cum, de ſtatuto, atque conſuetudine inter Nobiles Imperii immediatos, præcitatis juribus localibus neutiquam adſtrictos, vigente, & neceſſitatem adhibendi Curatorem fœminis iſtius ordinis imponente, nihil plane conſtet, ut potius jura Communia ſequantur, facile diſpaleſcit, Matrem & Aviam ex Nobilium immediatorum ordine liberorum ſuorum tutricem, etiam ſolam,

ſine tali curatore adminiſtrationem iſtam gerere poſſe: niſi ipſæ majoris cautelæ aut commoditatis ergò ſuo ſibi arbitrio talem adhibeant: quomodo in Marchia Brandenburgenſi, qn. fœmina Majorennis ſibi Curatorem petit, vid. BRUCKM. *vol. 1. cons. 48. n. 191. ſeq.* SCHEPLIZ. *in conſuet. Brand. p. 3. t. 2. ʃʃ. 6. n. 2.* & *ʃʃ. 23. n. 9.* id cautelæ abundanti adſcribendum eſſe tradit Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. Imp. c. 3. ʃʃ. 16.* ſubjiciens hoc ſponte recepto, & authoritate publica ſemel confirmato ejus conſenſum deinde adhibendum eſſe, qua ratione interpretatur præjudicium id, quod contrarium urgere videtur ap. FRID. MÜLLER. *in pract. Civ. March. Reſ. 125. n. 6.* & de Pomerania idem aſſerit MEV. *p. 5. d. 99. n. 3.* ubi quod nulla lex certa mulieribus injungat Curatorem ad litem ſibi ſociare, unde aliæ eo utantur, aliæ non, ubi vero talem acceperint, quod tum hic ipſe cauſas ſaltem in judicio agat & defendat: aut niſi ſpecialis aliqua diſpoſitio teſtamentaria vel pactitia, ſtatutaque familiarium neceſſitatem talem injunxerint, vid. *ſupr. th. 21.* aut niſi judicio agant eo in loco, ubi viget iſta conſuetudo

de

de muliere absque Curatore in judicio non admittenda. Nam & tum talem adhibere tenetur, quia id pertinet ad judicii ſolennitatem, in iis a. quæ ejus ſunt conditionis, ut reſpiciant ad litis ordinationem, formam & proceſſum judiciorum, attendendum eſt ſtatutum illius loci, in quo judicium agitur *l. 3. in fin. ff. de teſt.* per plur. *alleg.* WIB. *d. l. num.* 15. adnotans in hoc Ducatu Wurtenbergico id ita ſervari cum muliere extranea, adducto eum in finem textu. *J. P. W. p. 1. t. 16.* §. Andere Weibsperſonen betreffend. *fol. 82.* Et nobis ipſis exemplum aliquod ſuppetit recentius, ubi fœminæ Nobili immediatæ Curator litis adjungi urgebatur, quò Advocatus & Procurator ejus in ſumma, quæ hîc eſt, Curia perſonam ſuam ſufficienter legitimare potuerit idque & alibi ita in practica receptum eſſe teſtatur CARPZ. *in proc. t. 5. art. 3. n. 55. ſeqq.* & hac ratione quoque, qn. mulieres adultæ allegare poſſunt, vigere in certo loco conſuetudinem, ut validè contrahere nequeant absque Curatore, in Camera Imperiali per exceptionem à Regula iis ad eadem loca generaliter decernuntur: uti decretum eſſe meminit d. 30.

Mart. Anno 1547. Author. Cam. præjud. ap. GYLM. *in symph. t. 3. verb. Curator ad litem, & verb. Mul.* WIBEL. *d. l. n. 36.*

Th. XXVIII.

Hoc tutricis nostræ officium etiam eò se extendit, ut de rebus pupillorum & curandorum suorum etiam possit compromittere. ROL. à VALLE *vol. 1. cons. 76. n. 4. seq.* transigere quoque in eorundem utilitatem *arg. l. 12. C. de transact.* BALD. *ibid. n. 5. seq. l. 21. C. de pact.* GYLM. *in symphor. tom. 1. p. 3. vot. 16. n. 9. p. 76.* non minus & renovationem investituræ bonorum feudalium intra tempus præstitutum petere; & per adjunctum Curatorem Nobil. vel etiam alium quendam à se constitutum procuratorem debito modo suscipere, per ea quæ ex probatissimis authoribus deduxit ITTER. *de feud. Imp. c. 9. §. 18.* quæ & ad tutelam maternam rectè transfert & applicat. Dn. STRYK. *de tut. mat. Princ. c. 4. §. 13.* add. quæ tradit LUDWELL, *in tr. de renovat. invest. c. 1. p. 335. junct. iis quæ habet. p. 325.* STRUV. *in S. I. F. c. 7. §. 2. n. 5.* ANTON. *disp. Feud. 4. th. 4. lit. b. & d.*

n. 8. th. 3. lit. c. & th. 5. lit. c. & à ſubditis quoque homagii præſtationem exigere ex B. Dn. BRUNNEM. *cons. 2. n. 23.* Dn. STRYK. *d. l.*

Th. XXIX.

Ex iſta tutelæ aut curæ maternæ adminiſtratione oriuntur actiones tutelæ & curatelæ, mutuæ quæ dicuntur *in §. 2. I. de obl. quæ ex qſ. contr. naſc.* np. *directa*, quæ liberis adverſus matrem, atque aviam tutricem aut curatricem: *contraria*, quæ huic adverſus liberos tutelæ & curatelæ obnoxios, & quæ ſunt alia juris remedia in favorem præprimis pupillorum & curandorum introducta, quæ competunt. vid. SCHÜTZ. *in comp. ad tit. de tut. & rat. diſtr. & ſeqq.* C. J. A. aliique *ibid.* Illa inter alia inſtituitur, in primis ad rationum redditionem, ad quam & matrem tutricem teneri veriſſimum eſt, *per l. 6. C. ad SCt. Tert.* CARPZOV. *de jur. fœm. ſing. dec. 2. ſect. 5.* Hodie quotannis quidem faciendam ſec. Ord. Polit. de Anno 1548. tit. von Pupillen. Vid. omninò KNIPSCH. *de Nob. l. 3. c. 17. n. 128. ſeqq.* ubi in ſpecie quomodo pupillorum Nobilium

liberorum rationes reddi ſoleant. HENR. MICHAELIS *ex Reſp. Fac. Jurid. Kilon.* R. 4. *pag.* 61. *ſeq.* ubi quod & ipſi Matri & liberis laxius proſpiciatur, ſi per ſingulos annos rationes reddantur ob memoriæ labilitatem, ſexus imbecillitatem & negligentiam, & plurium annorum difficiliorem uno tempore quam ſingulorum annorum ſingulis rationibus complexum. Eandemque rationum redditionem in ſpecie quoque matri tutrici Nobili immediatæ incumbere probat iterum illud *ſupra add.* Tutorium Nob. Francon. ad Dn. de Wöllwart. decretum, ibi: Alſo daß ſie alles und jedes was oberwehnten Reſp. Pupillen und Curandis Nuzen und Guth ſeyn wird, zu thun und zu handhaben, was aber ſchädlich zu vermeiden; zu unterlaſſen und zu verhüten, derſelben Perſon und Güther beſtens in Obacht zn nehmen und adminiſtriren zu helffen. (erant enim concuratores conſtituti) ein ordenlich *Inventarium* darüber aufrichten zu laſſen, auch Ihrer *Adminiſtration* und Handlung halber gebührende Rechnung durch die Frau Wittib nach Möglichkeit zuführen ꝛc. Quoad actionem *contrariam* id ſaltem hîc loci disquirere lubet: An Mater ob geſtam libero-

rum

rum ſuorum tutelam ſalarium aliquod prætendere poſſit? Nos id potius de regula negandum eſſe cenſemus. Quamvis enim novum non ſit hodiè maxime ſalarium aliquod tutoribus & Curatoribus conſtitui, idque etiam æquiſſimum ſit in caſu, ubi negotiorum valdè diffuſa moles iſtam adminiſtrationem comitatur & difficiliorem reddit, DAMHOUDER. *de tut. & cur. merc. num. 9. ſeqq.* CAVALCAN. *de tut. & cur. n. 310.* MONTAN. *de jur. tut. c. 23. n. 19. ſeqq.* & hoc quod ita ex legitima aliqua cauſa, vid. FINCKELTH. *obſ. 62. n. 25.* conſtitutum eſt in actionem tutelæ contrariam omninò veniat. MONT. *d. tr. c. 40. n. 11.* vid. quæ prolixè hanc in rem tradit Dn. ab ANDL. *in Jurisp. publ. & priv. l. 2. t. 5. n. 38. & plur. ſeqq.* attamen teneriori iſti, quæ in matre atque avia deprehenditur in liberos ſuos affectioni, atque pietati, quæ utique cauſa impulſiva hujus tutelæ maternæ extitit, vix ac ne vix quidem congruere videtur, curam iſtam atque ſolicitudinem, quam naturaliter liberis ſuis debet, *l. 1. ʃ. 3. ff. de I. & I.* venalem exhibere aut beneficium fœnerari, quod officio & amicitiæ contrarium eſſe dici-

tur *in l. 1. §. ult. ff. mand.* undequoque LL. Romanæ illud munus etiam in extraneis gratuitum esse voluerunt. *l. 38. ff. de N. G. l. 58. pr. ff. de administ. & peric. tut.* Secus tamen ubi Pater liberorum in testamento suo matri loco salarii quid assignavit, pro quo quia optima militat præsumtio, is non sine prægnante causa id ordinasse creditur, cujus dispositioni propterea non immerito standum est. *l. 33. §. fin. ff. de admin. & pericul. tutel.* Et potest sane Matri imprimis & Nobili immediatæ, sufficere, quod ipsi ex præmortui mariti bonis dotem, & quæ alias ipsi exinde debentur, heredes non tantum persolvere, sed & quamdiu in mora sunt hæc restituendi, usuras qnoque præstare teneantur. *l. 32. ff. d. usur.* MEV. *ad jus Lub. l. 1. l. 5. art. 13. n. 49. 62. & 63.* ubi consilium subministrat hoc, quod nempe vidua post discessum mariti sua ab heredibus exigat, & testato ad separationem provocet, ne aut heredes ipsi culpam objicere possint, aut ipsa probatione moræ destituatur add. NEWENHAN. *de jur. vidu. m. 2. sect. 19. lit. c. p. 111.* imò & interesse idem *d. tr. m. 2. sect. 8. lit. c. p. 93.* quemadmodum & matri Nobili,

bili, jus omninò competit, ea ſibi ſtatim à morte mariti, patris liberorum ſuorum, exigere, quæ ipſi in dotalitium, zum Witthum, ab eodem aſſignata ſunt. NIC. HENEL. *de jur. dotalit. c. 2. ʃ. 5.* NEWENH. *d. ſect. 9. lit. c. p. 111.* quæ nihilominus ipſi debentur, utut hactenus cum liberis tanquam tutrix commorata fuerit. Quia enim hoc fit liberorum recte educandorum & adminiſtrandi eorum patrimonii gratia, matri huic oneri ex innato in liberos amore, ſe ſponte ſua ſubmittenti potius ſubveniendum eſt jurium beneficiis, quam juri alias ipſi competenti aliquid detrahendum: neque verò moleſtiæ & difficultatis parum ipſa ſubit, ſuſcepta illâ adminiſtratione, quippe ad rationes deſuper reddendas, & reliqua præſtanda obſtrictam, omninò ſe reddit. *arg. l. 9. C. arbit. tut. l. 82. ff. de cond. & demonſt.* quamvis dotalitio hoc electo dotem deinceps repetere nequeat, quippe quæ illo regulariter abſorbetur. CARPZOV. *p. 2. d. 168. num. 11. & p. 2. c. 42. d. 3.* B. Dn. D. LAUTERBACH. *de donat. propter nupt. thes. 48.* HENEL. *d. tr. c. 4. ʃ. 23.* NEWENHAN. *de jur. viduar. m. 2. ſect. 8. lit. c. & ſect. 9. lit. b.*

lit. b. niſi aliud, & hoc quidem conventum ſit, ut utrumque & dos & dotalitium illi præſtari debeat, cujusmodi diſpoſitioni aut conventioni tum omninò ſtandum eſt. MEV. *p. 1. d. 173. n. 3.* NEWENHAN. *d. ſect. 9. lit. d.* quippe quæ & huic negotio legem & normam dat. vid. *l. 23. ff. de R. I.* quam & uſus ſequitur, exemplis hanc in rem pluribus exiſtentibus.

Th. XXX.

Finitur hæc tutela modis & aliis quoque tutelarum & curarum ſpeciebus *communibus*, veluti morte pupillorum, curandorum, morte tutelam gerentis, ſ. ipſius matris atque aviæ, pubertate, majorennitate, reverſione ad ſanos mores, & id genus aliis, vid. *Inſt. tit. quib. mod. tut. fin. per tot. &c.* & huic ſpeciei *propriis*, veluti *tranſitu ad novas nuptias, l. 2. C. qn. mul. tut. off. Nov. 49. c. 2. Nov. 22. c. 40.* de quo ipſo, ejusdemque ampliationibus & limitationibus vid. MONTAN. *in d. tr. de tut. c. 15. num. 74. ſeqq. plur.* WEIP. LUDOV. FABRIC. *in not. ad Mynſing. 3. O. 83. ibique. alleg.* Dn. D. MAJ. *in Comment. ad inſt. Tit. quibus mod. tut.*

fin.

fin. pag. 258. Dn. STRYK. *de jure Av. c.* 2. *n.* 174. BECHMANN. *de leg. mat. & av. tut. c.* 11. *th.* 2. *luxurioso vivendi more,* Bart. *ad auth. Sacrament. qn. Mul. tut. off.* ANG. AR'ETIN. *ad I. de Leg. Patron tut. n.* 8. MONTAN. *d. l. n.* 93. *seq.* BECHMANN. *de tut. mat. c.* 11. *§.* 3. De quibus omnibus, aliisque huc pertinentibus cum plenius differere amplius non vacet, consulantur laudati Doctores.

Animadversiones Editoris.

Prætermittere hic mihi visum est paragraphos tum eos, in quibus ab Auctore nostro alienæ & ab hoc meo instituto sejunctæ materiæ pertractantur; quæ tamen suo loco, & quidem qui totus est illarum ambitus, subsequentur: tum vero illos, in quibus nostra materia tantummodo theoretice lustrata & agitata est; quippe horum potissimum, quæ ad praxin & usum nostrum quam maxime videntur adtemperata, rationem habendam mihi esse duxi. Transeo itaque.

ad

ad Th. VII.

Nemo ignorat, quod Nobilitas inferioris Alſatiæ, ſub Regis Chriſtianiſſimi vivens Imperio, iisdem prorſus, quibus Romano G. Imperio ſubjecta gaviſa fuit, adhuc fruatur privilegiis; docente Phil. Frid. de BERCKHEIM in Diſs. *de Comitiis Nobilium; ſive* von den gemeinen Ritter-Tägen, Argent. 1708. recus. Hal. 1736. *Cap. 5. pag. 24.* & D. Anton Friederich Büschings Neue Erdbeschreibung 1769. *pag. 738. ſeqq.* & *pag. 753. ſeqq.*

ad Th. XI.

Quem Celeberrimus Frid. Guil. TAFINGER in peculiari *commentatione* de *Directoriorum Equeſtrium poteſtate judiciaria ſuperiorique Tutela.* Tubingæ, 1765. 4. *in §. II. III. & IV.* ſolidiſſime explicuit.

ad Th. XVII.

Matrem tutricem legitimam eſſe poſſe firmat in ſpecie der Freyen Reichs-Ritterschafft in Francken, Orts Gebürg, güt- und rechtliche Austrags-Ordnung *de Anno 1700. Tit. II.* „Wann derohalben ein Mitgied

glied mit Hinterlassung unmündiger Söhne und Töchter Todes verfähret, so stehet der Kinder Mutter, oder wer sonst um gebührliche Bevormundung derselben sich zu bemühen von Rechts und Freundschaffts wegen schuldig ist, frey, ob sie die Bestellung entweder immediate am Kayserl. Hof- und Cammer-Gericht, oder wenn die, so darzu zu denominiren, zu den löblichen Ritter-Ort gehören, allhier suchen, und taugliche Personen von Freunden oder Fremden darzu denominiren wolle." apud. LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken *pag. 203.* recus. Anno 1772. 4. Sic etiam in der *Proceß*- und Austrags-Ordnung der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken Orts an der Baunach de Anno 1711. *Tit. II.* LUNIG *l. c. pag. 330.*

Multa etiam hac ipsa de re in manibus sunt præjudicia Summorum Imperii Tribunalium, quæ proxime legi possunt in meiner noch ungedruckten Sammlung Reichs-Hofräthlich- und Reichs-Cammergerichtlicher Erkänntnisse in Reichs-Ritterschaftlichen Angelegenheiten; insuper omnibus præferendum id, quod & supra laudatus Dn. TAFINGER

in

in jam dicta commentatione *de Directoriorum Equestrium potestate judiciaria superiorique Tutela §. VIII. pag. 29.* optimè allegavit, ubi ita. „ Ihro Kayserl. Majestät hätten aus dem von derselben (der Reichs-Ritterschafft) unterm 16. Sept. 1761. an gedachter von N. Vater - - von N. erlassenen Schreiben misfälligst ersehen, was vor ein Misbrauch bey diesem Canton darinnen eingeschlichen, daß das Directorium eine leibliche Mutter, als Vormünderin ihrer Kinder weder bestätige, noch sie zu Ablegung gewöhnlicher Vormundschaffts-Pflichten, und was sonsten die Policey-Ordnung von denen Vormündern verlanget, gebührend anhalte, vielmehr sich damit, daß bey ihr dergleichen nicht herkommlich, entschuldige, Ihro Kayserliche Majestät wollten hiermit diese Reichsgesezwidrige Corruptel derselben nachdrücklich verweisen, und seye Allerhöchst deroselben gemessener und ernstlicher Befehl, bey vorkommenden Fällen die Mutter als ohnedem natürliche Vormünderin ihrer Kinder, wann sie die Vormundschafft zu führen verlanget, und dißfalls kein rechtlicher Anstand obwaltet, gebührend zu bestellen, und zu verpflichten, auch selbige zu demjenigen, was die Geseze von denen Tutoren und Curatoren erfordern, nachdrücklich anzuhalten. „

ad Th. XX.

Exemplum illustre Tutelæ Pactitiæ, junctis ipsis Pactis Familiæ, exhibetur in b. L. B. de CRAMER, *Observat. Juris universi Tom. III. Observat. 806. pag. 88. seqq.*

Porro ad nostri Auctoris verba: „ Illud sane non refert, an matri adjungatur in contutorem Nobilis immediatus, an alius s. nobilis, s. ignobilis probatæ virtutis, eruditionis aut prudentiæ encomio qui commendatus est aut excellit, ut ut Imperatori atque Imperio mediate saltem subjectus sit „ conferantur nostri AUCTORIS seu Wolf. Phil. NAGEL Theses inaug. *de Nexu Ordinis Equestris immediati in Suevia, Franconia & Terra Rhenensi erga Cæsarem & Imperium.* Tubingæ 1715. 4. primum editæ posteaque in BURGERMEISTERI *Thesaur. Juris Equest.* Ulmæ, 1718. 4. *Tom. I. pag. 574. seqq.* relatæ, & quidem *Thes. XXI. Not. C.*

ad Th. XXII.

Remitto Benevolum Lectorem ad Excell. TAFINGERI *Commentationem in Animadversionibus ad §. XI. jam jam allegatam,*

ubi in *§. XI. & XII.* hæc materia eximie illustratur.

ad Th. XXV.

An & quomodo Matri, tutelam gerenti, bonorum administratio competat; sequens probat Extractus, Orts Gebürgischen allgemeinen *Recessus*, de dato Thurnau, den 16. Decembris 1733. „ drey und dreyßigstens, nachdeme von denen constituirten Herren Vormündern, öffters grosse Beschwehrungen wider die Wittiben, wegen Eingriff in die Güter-Administration verführet worden, hat man vor nöthig befunden, durch einen Orts-Schluß fest zu sezen, daß, obwohlen eine leibliche Mutter von der Tutela legitima ihrer Kinder, denen Rechten nach, nicht zu excludiren, gleichwohl diese mit der Kinder Güter, Revenüen, und solitairen Administration, auch quoad jurisdictionalia, nichts zu thun, noch sich darein zu immisciren befugt seyn, sondern mit Beytritt derer Herren Contutorum, alles beobachtet werden solle; Gestalten ein jeder Vater, zum Besten seiner Kinder, in denen pactis dotalibus, oder lezter Willens-Disposition, die nöthige Vorsehung zu thun, von selbst bedacht seyn würde, worüber per Circulare die behörige

Noti-

Notification geschehen solle." Vid. des Heil. Röm. Reichs ohnmittelbar-freyer Ritterschafft in Francken, Orts Gebürg Güt- und Rechtliche Austrags-Ordnung, nebst dem Abdruck verschiedener Kayserlicher Verordnungen, wie auch besonderer *Extractuum* aus den Ritterschafftlichen Gemeinen und Gebürgischen Orts-Schlüssen, wie auch einiger zwischen dem Kayserlichen hohen Stifft Bamberg und dem Ritter-Ort Gebürg errichteten Recessen und Verordnungen. 1772. 4. *pag.* 117.

Quod vero solummodo in districtu Geburg valet; in reliquis enim districtibus, in quibus nil singulare hac de re constitutum est, manet juris communis dispositio & competit matri unà cum contutoribus bonorum administratio.

Quærenti: An Dominæ etiam Nobili, cujus Maritus in illo commiseratione digno existit statu, in quo Familiæ suæ suisque bonis præesse nequit, administratio bonorum competat? hocce respondebit Conclusum.

19. Jul. 1731.

V. v. F. Güter-Administration betreffend.

1.) Rescribatur ulterius der freyen Reichs-Ritterschafft in S. v. a. d. D. Ihro Kayserliche Majestät hätten aus Dero eingeschickten Berichten und deren Beylagen allergnädigst ersehen, welcher gestalten dieselbe, dem beschehenen Auftrag zu gehorsamster Folge, dem in dem bedauerlichen Zustand sich befindenden v. V. zwey Curatores aus dessen nächsten Anverwandten, nach vorhero aus dem Weg geraumten Differenzien ordentlich bestellet, und, was sich sonsten wegen ordentlicher Errichtung eines richtigen Inventarii über die Activa und Passiva und darnach einzurichtenden Administration des V. Vermögens vor Hindernissen ereignet haben. Gleichwie nun Commissio, was die Constitutionem Curatelæ betrifft, dem Kayserlichen allerhöchsten Willen ein sattsames Genügen geleistet, derentwegen aber sowohl als ratione Inventarii & gerendæ administrationis des v. V. Ehe-Consortin in dem beyverwahrten Rescript die nachdrückliche Weisung beschehen; also befehleten

Kay-

Kayserliche Majestät ihr der Commission, weiterhin gnädigst, sich in solcher zum besten des V. Hauses aufgestellten und angeordneten Curatel und Administration keineswegs irre machen zu lassen, sondern darinnen ferner die Nothdurfft und was sich denen vorkommenden Umständen nach gebühret, autoritate cæsarea zu vollziehen, ihr, der V. Ehe-Consortin aber einen tauglichen Ehe-Vogten und Beystand zuzuordnen, der ihr dabey habendes Interesse den Rechten und der Billigkeit nach besorgen, in denen die Curatel und Administration angehenden Geschäfften aber keine Hindernis machen, sondern vielmehr alles beförderen helffen möge. So viel übrigens die Person des F. v. V. z. J. anbetrifft, da hätte Commissio allerdings die Vorsehung dahin einzurichten, damit solcher zu Verhütung weiteren Unheils in gute Verwahrung, auch anständige Verpfleg- und Wartung genommen, vor die gute Auferziehung der V. Kinder aber behörig gesorget werde. Von dem Vollzug dessen allen seyen Kayserliche Majestät des gehorsamsten Berichts zu seiner Zeit gewärtig.

2.) Fiat Rescriptum an die F. v. V. z. J. gebohrene G. zu G. Jhro Kayserliche Majestät hätten aus denen eingelangten Exhibitis so wohl, als aus denen Commissions-Berichten sehr mißfällig ersehen, was massen sie, die F. v. V. sich der Commission und der von dieser autoritate Cæsarea aufgestellten Curatel und Administration aus allerhand ungegründet, insonderheit aber ans dem aus ihrem Heyraths-Brief anführenden und daraus, wiewohl bey gegenwärtigem Fall und denen dabey vorkommenden besonderen Umständen nicht applicablen Administrations-Recht herleitenden Prætexten widersezet und allerhand Verhindernissen in Conferirung eines über die Activa und Passiva, wie nicht weniger über die Mobilia und Geräthschafften des Hauses J. errichteten Inventarii in den Weg zu legen sich angemasset habe. Gleichwie nun Jhro Kayserliche Majestät der in Sachen angeordneten Commission unter heutigem dato unter anderem den Auftrag dahin gethan hätten, daß selbige ihr, der F. v. V. einen Eh-Vögt und Assistenten ordentlich bestellen solle, mit welchem künfftighin die verpflichtete Curatores zu

hand-

handlen, und der auch ihr Interesse in denen Vorfallenheiten der Billigkeit nach zu besorgen hätte: also befehleten Ihro Kayserliche Majestät ihr, der B. hiemit alles Ernstes, solchen Kayserlichen Verordnungen sich ohne allen Anstand gebührend zu unterziehen und fenerhin keine Hindernissen mehr ihres Ortes zu Schulden kommen zu lassen, damit nicht nöthig seye, schärffere Vorsehung zu thun. Idque includatur Commissioni Cæsareæ in copia & originali in ordine ad insinuandum.

ad Th. XXVI.

Quod mater & avia ad Tutelam Liberorum adspirantes, statim ab initio renunciare teneantur SCto Vellejano & secundis Nuptiis, testatur etiam de CRAMER *in Tomo I. observationum juris universi Observat. 56. pag. 210. seq.* & hoc in viridi est observantia.

ad Th. XXVII.

Notandum, ejusmodi Tutores vel Curatores Nobilium non minus, quam Comitum & aliorum statuum adstringi ad requisi-

ta Constitutionum Imperii puncto juramenti corporalis, cautionis, inventarii & rationum reddendarum cum annexis BURGERMEISTER *in Cod. Dipl. Part. II. pag. 305.* ibi nach gebührender Præstation der in denen Rechten oder Policey-Ordnungen erforderten Requisitorum *Noster Auctor* in hac th. 27. ubi loco juramenti præprimis in matre vel avia promissionem stipulata manu factam, vel generosa fide in vim juramenti vallatam admittit; inter Nobiles masculos Tutores vel Curatores autem in Classe ad Nicrum (& *in omnibus reliquis districtibus*) observatur actualis præstatio juramenti eò magis, quo Directorium saltem per modum Commissionis Cæsareæ nomine summorum Imperii Dicasteriorum hæc jura exercet & ad Requisita in jure communi aut Ordinationibus Imperii Politicis præscripta in specie remittitur &c. Consequenter qua Commissarius facultate dispensandi contra & præter tenorem Commissionis Cæsareæ haud pollet, eo minus, quo in Judicio Cæsareo Aulico vel Camera Imperiali Nobiles immediati ad juramentum Tutorium vel curatorium per Mandatarios præstandum, indistincte obligati erant, & casu

casu congruo tutelæ vel curatelæ ibidem decernendæ vel confirmandæ adhucdum obligantur, KNIPSCHILD de *Nobilitate immediata L. 3. C. 11. n. 93.* de observantia præstationis juramenti apud Ordinem Equestrem in Franconia vid. LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken *pag. 109. & 211.* ubi formula Juramenti Tutori præscripta legitur, inter causas impulsivas refertur, partim conservatio immedietatis contra alias incompetentes Tutorum dationes, partim evitatio majorum sumtuum, partim jurisdictio in causis membrorum jam dudum Directorio delegata &c. partim favor pupillorum & Minorennium &c. docente nostro AUCTORE f. NAGEL in *supra §. 20. jam allegatis Thesibus & quidem in Thesi XXI. Not. C.*

Quod autem matris vel aviæ, liberorum suorum tutricis, promissio stipulata manu facta, aut generosa fide in vim juramenti vallatam, uti noster Auctor sentit, non sufficiat, sed actualis præstatio juramenti per Procuratorem requiratur; testatur sæpius laudatus de CRAMER *in Tomo I. observationum juris universi Observ. 56. p. 210. seq.* ubi

etiam sequens legitur Camerale Decretum: Würde Supplicantin zuforderist secundis Nuptiis & SCto Vellejano renunciiren; solle darauf so wohl wegen Bestellung der Vormundschafft als Ablegung derer Solennium per Procuratorem ferner ergehen was Recht ist.

Ist nunmehro auf beschehene Renunciation, Caution und abgestatteten Eyd, Eleonora Charlotta verwittibte von Gemmingen, gebohrne von Wöllwarth zur Vormünderin über ihre drey minderjährige Kinder, auch den erwartenden Posthumum bestellet, und nothdürfftige Urkund hierüber verstattet.

ad Th. XXIX.

Fundata est inprimis hæc rationum redditio in Ordinationibus trium splendidissimorum Circulorum equestrium, quæ exstant apud LUNIG im Reichs-Archiv *Part. spec. Cont. III.* unter der freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben *in Tit. 26. pag. 44. & 45.* Projectirte neue Ritter-Ordnung der freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben, *de Anno 1653. Art. 17. ibid. pag. 101.* in Francken *Tit. 11. pag. 21.* am Rheinstrom *Tit. 10. pag. 40.* & in quorundam pagorum ordina-

ordinationibus specialibus, uti Anweisung, wie bey dem Ort Rhön und Werra die obliegende jährliche Abhörung der Adelichen Vormundschaffts-Rechnungen jedesmahl vorzunehmen und zu verhandlen seyn solle, also verfasset, und mit gemeinem Orts-Schluß bestätiget, im Jahr 1673. Vid. LUNIG. c. l. unter Francken *pag.* 73. *seq.* Austrag und Ordnung des Orts Rhön und Werra ꝛc. de Anno 1700. *Ibid. pag.* 101. *Instruction*, mit was vor Ordnung die Vormundschaffts-Rechnungen bey dem Ort Gebürg, geführet und jährlich examiniret werden sollen, de Anno 1700. *Ibid. pag.* 211. *seqq.* nec non *Process*- und Austrags-Ordnung der freyen Reichs-Ritterschafft in Francken, Orts an der Baunach, de Anno 1711. *d. l. pag.* 330.

Quod etiam satis abunde evincit sequens Judicii Imperialis aulici Conclusum:

Martis, 10. Decembr. 1765.

Reichs-Ritterschafftliche Vormundschaffts-Verwaltung in specie bey dem Schwäbischen Ritter-Ort Viertels an der Donau betreffend, sive ersagter Reichs-Ritterschafft Director, Ritter-

ter-Räthe und Ausschuß sub dato 26. Jan. & præs. 3. Febr. a. p. erstatten exhibente de Wallau weiteren allerunterthänigsten Bericht, cum Adjunct. sub Num. 9. usque 13. incl.

Iidem per eundem sub dato 18. & præs. 27. Aug. nup. erstatten ferner weiten allerunterthänigsten Bericht samt Beylagen Num. 16. & 17.

Iidem per eundem sub dato 9. & præs. 21. Febr. a. c. erstatten allerunterthänigsten Bericht über die eingegangene Vormundschaffts-Rechnungen pro Annis $17\frac{62}{63}$. samt Beylagen sub Num. 18. 19. 20. & 21.

1.) Ponantur die sub præs. 3. Febr. & 27. August. 1764. dann de præs. 21. Febr. 1765. von der Reichs-Ritterschafft Viertels an der Donau erstattete allerunterthänigste Berichte ad Acta. Et

2.) Rescribatur Eidem: Ihro Kayserliche Majestät hätten aus denenselben in Ansehung der Gräfl. Schenck von Castellischen Vormundschafft ersehen, daß Sie, Ritterschafft, schon im Decembr. 1763. die Rechnung an die Vormünderin verlanget, darauf aber keine

keine Antwort erhalten hätte, wie nun seit der Zeit Allerhöchst denenselben keine weitere Anzeige von dem ferneren Erfolg geschehen: Als befehlen Allerhöchst dieselbe ihr, Ritterschafft, falls diese oder auch andere Vormundschafften in Beobachtung dieser ihnen aufgegebenen Obliegenheit sich saumseelig bezeigen sollten, solche mit mehrerem Ernst und Nachdruck dazu anzuhalten.

Ceterum legi etiam meretur actio Cameræ Imperialis contra Tutores Commembri Equestris, qui nullam tutelæ rationem reddere voluerunt vel potuerunt, apud de CRAMER in seinen Wezlar. Nebenst. 97ster Theil. *pag. 138. seqq.*

III.

Unpartheyisch rechtliches Gutachten der Königlich = Großbritannisch = und Churfürstlich = Braunschweig = Lüneburgischen Juristen = Facultät Göttingen, in Sachen der Freyherrl. von Liebensteinischen Familie, wider das Herzogl. Haus Würtemberg, puncto Revocationis der Herrschafft Liebenstein.

Unsere freundliche Dienste zuvor,

Hochwohlgebohrner Freyherr,

Günstiger und Hochgeehrtester Herr!

Als Euer Hochwohlgebohrnen die im Anschluß zuruckgehende rechtliche Vorlegung der Ansprüche und Gerechtsamen der Freyherrlichen Familie von Liebenstein auf die Herrschafft Liebenstein,

stein, nebst einigen Fragen uns zugefertiget, und unsere in Rechten gegründete Meynung darüber zu ertheilen begehret.

Demnach erkennen wir, nach fleißiger deren Verlesung und collegialiter gepflogenen Erwägung, den Rechten gemäß zu seyn:

Hat das alte Adeliche Geschlecht der Herren von **Liebenstein** die Herrschafft Liebenstein, nebst dem darinn von **Albert von Liebenstein** im 13ten Jahrhundert erbaueten Schloß in dem Umfange, wie sie jezt ist, schon seit dem Anfange des 15ten Jahrhunderts besessen, den Blutbann zu Kaltenwestheim vom heiligen römischen Reiche, andere Stücke aber theils von den damaligen Grafen von Würtemberg, theils von den Marckgrafen zu Baden, theils von dem Hochstifft zu Würzburg und den ausgestorbenrn Grafen von Eberstein zu Lehen getragen; das übrige aber als ein altväterliches Stamm- und Geschlechts-Gut inne gehabt, und auf den **Mann-Stamm** allein vererbet. Ist ferner nach Absterben **Peters des Ersten von Liebenstein** unter dessen zweyen Söhnen, **Peter dem Andern**, und **Conrad dem Dritten**, mittels der unter ihnen getroffenen Theilung dieser Herrschafft, die Linie des Ober-

haus-

hauses und die Linie des Unterhauses gestifftet worden, jedoch die erstere mit Absterben Friederich Albrechts von Liebenstein ohne männliche Leibes-Erben im Jahr 1657. wieder ausgegangen, und sind dadurch die jener zugefallene Güter in der Linie des Unterhauses wieder vereiniget worden.

Haben ferner in der Linie des Unterhauses die sieben Söhne des Hanns von Liebenstein im Jahr 1524. zur Aufnahme ihres Namens und Stammes die brüderliche Vereinigung und Vertrag über Eigen und Lehen, so von ihrem Vater Hanns von Liebenstein auf sie vererbet worden, in Anlage Nro. III. aufgerichtet, und die vier geistlichen Brüder darinn ihren drey weltlichen Brüdern und deren männlichen Leibes-Erben die völlige Succeßion in der massen überlassen, daß diese davon ohne besondere ehehaffte Noth nichts veräussern, verändern oder zertrennen, und im Fall diese ohne männliche Leibes-Erben abgehen würden, jenen ihre Erbgerechtigkeit vorbehalten werden solle, und dieses alles bey ihren wahren Treuen und Edelmanns-Glauben zu halten angelobet.

Nach unbeerbtem Absterben eines der drey weltlichen Brüder, Jerg Albrechts, ist unter den übrigen vier geistlichen und zwey weltlichen Brüdern

dern zur Aufnahm ihres Stammes und Namens von Liebenstein, und des von den weltlichen Brüdern ehelich absteigenden Manns-Geschlechts eine anderweitige Erbverbrüderung im Jahr 1534. in Anlage Nro. IV. eingegangen, und darinn verabredet worden, daß alle die Güter, so von ihrem Vater und Mutter, wie auch ihrem Bruder Jörg Albrecht auf sie insgesamt vererbet worden, die beyden weltlichen Brüder, Hanns und Rave, für sich und ihre männliche weltliche Leibeserben besizen, geniessen und gebrauchen, jedoch sie ohne sonder ehehafte Noth, und ohne Einwilligung der andern Gebrüder nicht verändern, trennen oder beschweren sollten, und ist solche Vereinigung nicht allein unter ihnen an Eydes statt bekräftiget, sondern auch auf ihr Ansuchen vom geistlichen Gerichte zu Maynz bestättiget worden.

Nachdem ferner **Hanns von Liebenstein** ohne männliche Leibeserben mit Hinterlassung vier Töchter verstorben, ist dessen Antheil an seines Bruders Sohn, **Philipp**, im Jahre 1563. gefallen, und die eine Hälfte der Herrschafft Liebenstein in der Linie des Unterhauses vereiniget, nicht minder nach Absterben des leztern vom Mannstamm im Oberhause Friederich Albrechts die ganze Herrschafft in der Person des **Philipp**

Conrads von Liebenstein im Jahr 1657. vereinbaret worden.

Nach Absterben Philipp Conrads haben hinwiederum dessen drey Söhne für sich und ihre männliche Descendenz zu Erhaltung ihres Stammes und Namens eine Erb- und Stamm-Vereinigung in den bündigsten Ausdrücken im Jahr 1666. in Anlage sub Nro. V. in der massen errichtet, daß, wenn einer von ihnen oder ihrer männlichen Posterität sich unterfangen würde, die mit einem Fideicommisso perpetuo befangene Stamm- und altväterliche, sowohl eigenthumliche als lehenbare Güter zu versezen, zu verpfänden oder zu beschweren, oder in andere Wege zu veralieniren, derselbe vermeynte Contract vor und an sich selbst nichtig und ohne Kräfften, und die übrigen Gebrüder und deren männliche Erben und Nachkommen solche veräusserte Güter alsbald absque restitutione pretii zu revociren befugt seyn, und erlangt Recht haben auch bey den höchsten Reichsgerichten executive per mandata sine Clausula zu Abtretung der veräusserten Güter gegegen deren Besizer zu procediren, die Macht zustehen sollte, und wie auch dero Zeit der jüngste unter den paciscirenden Brüdern, Philipp Albrecht von Liebenstein, noch minderjährig gewesen,

so

so ist unter Vollbort und Einwilligung seines Vormunds gedachter Vereinigungs-Vertrag mittels leiblichen Eydes von ihm bestätiget worden.

Als indessen der älteste unter diesen paciscirenden Brüdern, **Philipp Reinhard**, und kurz darauf sein einziger Sohn verstorben, ist zwar sein Antheil an seine Brüder gefallen; es ist aber unter diesen ein so grosses Mißverständniß erwachsen, daß der jüngste, **Philipp Albrecht**, zum Nachtheil seines Bruders seine Hälfte an der Herrschafft Liebenstein an den Herzog **Eberhard zu Würtemberg** gegen eine geringe Kauff-Summe von 50000. Fl. und eine versprochene Gnadensbezeugung eigenmächtig verkauffet, und ist solcher Verkauff ohne Einwilligung der allerhöchsten, höchsten und hohen Lehenherren, ohne Einwilligung seines Bruders, und währender Schwangerschafft seiner Gemahlin, einer gebohrnen von Jaxtheim, welche auch 4. Monathe darauf mit dem ältesten Sohne, **Friederich Ludwig**, entbunden worden, gegen die Geschlechts-Rechte, und von ihm endlich eingegangene Erbvereinigung de anno 1666. geschlossen worden.

Hat dieser Verkauf schon damalen die unglückliche Folge nach sich gezogen, daß das Hoch-

fürstliche Haus Baden gegen gedachten Philipp Albrecht von Liebenstein ex capite feloniæ Klage erhoben, und dieserhalben ein Mannengericht niedergesezt, welches endlich auf sein demüthiges Bitten dahin vermittelt worden, daß er und seine Nachkommen männlichen Geschlechts die Lehen über die verkaufften Lehenstücke empfangen, und diese nach Absterben des Freyherrlich-Liebensteinischen Mannsstammes an den Lehenhof zurückfallen sollten. Nicht minder hat die Bewegung, welche der Reichsfiscal derer unter dieser Veräusserung begriffenen Reichslehen halber im Jahre 1749. gemacht, nicht ohne Beschwerde unterdrücket werden können.

Wie nun auch dardurch sein Bruder **Philipp Conrad** in ein beschwerliches Miteigenthum an der Herrschafft mit einem mächtigen Reichsfürsten sich versezet gesehen, hat derselbe ebenfalls seine Hälffte der Herrschafft Liebenstein an das Herzogliche Haus Würtemberg mittels des errichteten Kauffbriefes vom 28. Maji 1678. unter dem vorgegebenen Tausch abgetretten, und dagegen die Hälffte des Dorffes Köngen nebst einer Summe Geldes empfangen. Ist auch diese gegen die Hausverträge eingegangene Veräusserung ohne Einwilligung der allerhöchsten, höchsten und hohen Lehensherren,

und ohne Einwilligung seines Bruders Philipp Albrechts, und dessen damalen vierjährigen Sohnes, Friederich Ludwig, unternommen worden.

Wie auf diese Weise die ganze Herrschafft Liebenstein gegen die Familien-Rechte und Verträge zum Nachtheil der in der Stammtafel sub Nro. II. bemerckten Nachkommen des Philipp Albrechts von Liebenstein, und dessen respective Enkel und Ur-Enckel ausserhalb der Familie veräussert worden, und diese nunmehro ihre Gerechtsame auf dieselbe Herrschafft gegen das Herzogliche Haus Würtemberg im Wege Rechtens zu verfolgen, gemeynet sind: so erwachsen hiebey folgende Fragen:

Erste Frage.

Ob gedachte Enkel und Ur-Enkel des Philipp Albrechts von Liebenstein hierunter *fundatam intentionem* haben, und solchemnach die Liebensteinische Familie *actionem revocatoriam* gegen die Herren Herzoge von Würtemberg anzustellen befugt sey?

Zwote Frage.

Ob diese *Revocatio sive cum, sive absque restitutione pretii* Statt habe?

Ob nun wohl

1) Zuförderst gegen die der Herrschafft Liebenstein beygelegte Eigenschafft der Stamm- und Geschlechts-Güter der Einwand gemacht werden dürfte, daß die unter den respective sieben und sechs Söhnen des Hanns von Liebenstein im Jahr 1524. und 1534. errichtete Verträge in Anlage Nro. III. & IV. die Succeßion in den väterlichen Gütern und die Succeßion der Brüder unter einander vornehmlich zum Gegenstande gehabt, und sie daher mehr für Erbtheilungs-Verträge, als für Geschlechts-Verträge, welche die ganze Nachkommenschafft verbinden sollen, anzusehen, mithin das darinn enthaltene Verbot der Veräusserung die Paciscenten nur unter einander betroffen habe;

Hiernächst wenn auch

2) der Vertrag vom Jahr 1666. in Anlage Nro. V. unter der Art und Eigenschaft eines Pacti & Fideicommissi familiæ geschlossen worden, dennoch die beyden überlebenden Brüder Phi-

lipp Albrecht und Philipp Conrad von Liebenstein, als die dero Zeit lebenden einigen vom Geschlechte, durch die Veräusserung der einem jeden von ihnen zustehenden Hälfte der Herrschafft Liebenstein von dem Geschlechts-Vertrag auf eine thätige Weise abgegangen, kein Theil des andern Verkauff angefochten, vielmehr ein gleiches unternommen, und dadurch des andern gleichmäßig unternommene Veräusserung stillschweigend genehmiget, daraus aber zu Aufhebung des eingegangenen Fideicommissi der Scheingrund angeführet werden möchte, daß, da sie den Vertrag vom Jahr 1666. unter sich eingegangen, und ausser ihnen sonst keine paciscirende Geschlechts-Verwandten mehr am Leben gewesen, sie auch dissensu mutuo tacito davon wieder abgehen können;

Omnibus enim, quibus Fideicommissum relictum est, ad distractionem consentientibus, nulla superest Fideicommissi petitio.

L. 120. ʃʃ. 1. D. de legat. lib. 1.
L. 11. C. de Fideicommiʃʃ.
L. 11. C. de transact.

Hiebey auch

3) weder auf das Recht der Söhne der

Alienantium, noch auch auf das Recht der nachgebohrnen Descendenten Rücksicht zu nehmen seyn dürfte, weil eines Theils das vor ihrer Geburt bereits erloschene Recht ihnen nicht weiter anfallen können, andern Theils sie als Erben ihrer Eltern Facta zu genehmigen schuldig, und daher verschiedene Rechtslehrer, daß bey einem ex consensu eorum, quorum interest, aufgehobenen Fideicommiß auf die Einwilligung der Kinder kein Absehen zu nehmen sey, der Meynung sind.

STRYK *de caut. testam. c. 21. membr. 2. §. 14. sq.*

WERNHER *obs. for. P. VI. obs. 384.*

STRUVIUS *in synt. jur. civil. ex. 6. th. 57. ibique*

MÜLLERUS *in notis.*

Diesem zufolge

4) in gegenwärtigem Falle an einem gegründeten jure revocandi es zu fehlen scheinet, immassen die jezige Freyherrliche Liebensteinische Familie aus Enkeln und Ur-Enkeln des Philipp Albrechts von Liebenstein als des einen alienantis bestehet, ferner auch davon, daß diese ihrer Eltern und Groß-Eltern Allodial-Erbschafft ausgeschla-

gen haben sollten, in facto nichts bemercket ist, und sie also der Vermuthung nach ihrer Anherren Erben worden; daß aber den Descendenten des alienantis kein jus revocandi fideicommissa alienata zustehe, von verschiedenen Rechtslehrern behauptet wird, indem nach dem römischen Rechte ein Sohn die von seiner Mutter nichtiger Weise veräusserte Güter, daferne er seiner Mutter Erbe worden, anzufechten nicht berechtiget ist,

L. 14. C. de rei vindicat.

und dahero auch, soferne als das Fideicommiß-Gut nicht mehr beträget, als die empfangene Erbschafft, die Söhne, als Erben, die Veräusserung des Fideicommissi sich gefallen lassen sollen,

HERTIUS *Vol. II. dec. 1005. n. 2.*
HARPPRECHT *Cons. 34. n. 124. 125.*
LYNKER *Vol. I. resp. 11. n. 15.*

Und wie über dem

5) ausser Betracht nicht gesetzt werden kan, daß die Herrschaft Liebenstein zu einem ansehnlichen Theil von verschiedenen Lehenherren zu Lehen gehet; so auch hinwiederum aus den Lehenrechten bekannt ist, daß, um die Lehensfolge in väterlichen Lehen zu erhalten, ein Sohn und Descen-

dent seines Vaters Erbe in allodio werden, und auch deßhalb facta patris prästiren muß,

II. F. 45.

aus diesem Grund aber verschiedene Rechtslehrer den Söhnen das jus revocandi feuda alienata bestreiten, wie solches unter andern

HARTM. PISTOR *quæst. jur. lib. 2. quæst. 4. & quæst. 13.*

HORN. *in Jurispr. feud. cap. 20. §. 17.*

PUFENDORF *obs. jur. tom. III. obs. 146.*

behaupten, und diesen der Cammer-Assessor von **Cramer**

in obs. jur. tom. I. obs. 3.

gewissermassen beypflichtet; Endlich

6) von Zeit der geschehenen Veräusserung bey nahe hundert Jahr abgelauffen sind, und diese nach Absterben der Alienantium von deren Descendenz in so geraumer Zeit nicht angefochten worden, daher der actioni revocatoriæ, welche sonst nur dreisig Jahre dauert, die exceptio præscriptionis entgegengesezt werden dürfte;

dennoch

dennoch aber und dieweil

1) bey richtiger Beurtheilung vorstehender Fragen darauf vornehmlich alles beruhet: ob die Herrschaft Liebenstein im Lehen und Eigen, woraus sie bestehet, für ein altväterlich Stamm- und Geschlechts- auch Fideicommiß-Gut des Freyherrlichen Geschlechts derer von Liebenstein zu achten? Ob ferner solches zum Nachtheil der Nachkommen im Geschlechte veräussert werden können, und diesen als Enkeln und Urenkeln ihrer die Veräusserung unternommen habenden Voreltern, das jus revocandi bona avita zustehe, ihnen auch hierunter keine Verjährung entgegenstehe? Und so viel

2) zuförderst den ersten Punct betrift, dasjenige Gut für ein Stamm- und Geschlechts-Gut zu achten, was nach der Verfassung des Geschlechts weder durch Veräusserung, noch durch Erbgangs-Recht, auf andere, als auf männliche Descendenten des Geschlechts, so lange diese nur vorhanden sind, gebracht werden kan; und wie solche Geschlechts-Verfassung theils durch die beständige Geschlechts-Observanz, theils durch ausdrückliche Verträge des Geschlechts bestimmet wird; so hinwiederum die gewissen Kennzeichen und Beweisthümer dieser Eigenschaft darinn liegen,

gen, wenn solche Güter in dem Erbgangs-Recht auf keine andere, als auf männliche Geschlechts-Verwandten, mit beständiger Ausschliessung des weiblichen Geschlechts gefallen, und von dem Stamm und Geschlechte zu dessen beständiger Erhaltung nicht veräussert werden dürfen,

BOEHMER *de fundam. pactor. familiæ ad Fideicommiss. inclin. cap. 2. §. 3. sq. tom. II. ex. ad Pand. p. 428.*

PUFENDORF *obs. jur. tom. III. obs. 15. 16. 17.*

BRANDT *de natura bonorum avitorum vulgo* Stammgüter *C. 1. §. 10. sq.*

Und dann

3) bey der Herrschaft Liebenstein von Zeit des 15ten Jahrhunderts die unverrückte Observanz, als ein stillschweigender Geschlechts-Vertrag beobachtet worden, daß, da diese Herrschafft aus Lehen und Eigen bestanden, beides unzertrennlich in einer Verfassung erhalten, und in Ansehung der Succeßion unter beiden kein Unterschied gemacht, sondern Lehen und Eigen nach Erbgangs-Recht allein auf die vom Mannstamm gefallen, hergegen die Töchter von der Folge in dieser

dieser Herrschaft beständig ausgeschlossen; und dieses in beiden Linien des Ober- und Unterhauses dergestalt beobachtet worden, daß, nachdem die Linie des Oberhauses durch den lezten vom Mannsstamme, Friederich Albrecht, ausgegangen, die halbe Herrschafft mit Ausschliessung viel näherer weiblichen Verwandten in der Linie des Oberhauses, an den Mannstamm in der Linie des Unterhauses gefallen; und wie

4) dergleichen Observanz von gleicher Kraft als ein ausdrücklich Familien-Gesez mit Grund zu halten,

GAIL. *lib.* 2. *obs.* 127. *n.* 1.

STUCKIUS *P. I. Consil. I. n.* 20.

VULTEJUS *Consil. Marburg. Vol.* 2. *Cons.* 29. *n.* 37. *p.* 294.

WESEMBECIUS *Cons.* 1. *n.* 56. & *Cons.* 35. *n.* 59.

so auch solche Observanz ihrem Innhalt nach der Eigenschafft der Lehen und altväterischen Güter, und dem in adelichen Geschlechtern hergebrachten Herkommen angemessen ist, in welchen die vom Mannsstamme mit Ausschliessung der adelichen Töchter allein succediren;

LUDE-

LUDEWIG *in Consil. Hallensib. tom. 2. lib. 2. n. 124. p. 2063.*

JO. PHIL. HAHN *de exclusione filiarum illustrium ab allodio §. 9. sq.*

Hiernächst

5) dieses Herkommen des Geschlechts noch mehr durch die in der Linie des Unterhauses im 16ten Jahrhundert errichtete Erbvereinigungen bestärket ist, immassen gleich in dem ersten unter des Hanns von Liebenstein nachgelassenen sieben Söhnen im Jahr 1524 errichteten Vertrag

a) der auf die Aufnahme des Geschlechts gerichtete Bewegungsgrund:

um ihren Stamm und Namen ehrlichen zu bedenken, und mit mehr Nuz, Ehre und Wohlfahrt zu handhaben,

ausdrücklich bemerket, b) die Succeßion blos auf männliche Leibeserben der drei succedirenden weltlichen Brüder eingeschränket, und c) zugleich, daß keiner unter ihnen das geerbte Gut zu veräussern, zu verändern, zu zertrennen, oder in andere Weise und Weege mit Nachtheil damit umzugehen, sich unterstehen solle, verabredet, dadurch aber dasjenige, was die Eigenschaft eines altvätterischen

Stammgutes mit sich bringet, bedungen worden. Und wie

6) die Eigenschaft des auf die Aufnahme des Geschlechts gerichteten Vertrags aus der dabey ausgedruckten Bewegungs-Ursache sich ergibt; so auch der Zweifel, als wenn diese Vereinigung nur die paciscirende Brüder für ihre Person angegangen, um so mehr sich erlediget, als sie darunter nur dasjenige, so in der Familie bishero bereits durch die Observanz beobachtet worden, zum Grunde geleget, und dasjenige hinwiederum, so sie verabredet, von ihren Erben und Nachkommen beobachtet worden. Noch mehr aber

7) dieses in dem unter ihnen im Jahr 1534. bey dem unbeerbten Absterben ihres Bruders Jerg Albrechts errichteten Erbvertrag in Anlage sub Nr. IV. in Gewißheit gesezet, indem dieser Vertrag a) für Sie, ihre Erben und Nachkommen, zum besten ihres Namens und Stammes von Liebenstein, und in der ausdrücklich benannten Absicht:

damit sie, ihre Erben und Nachkommen, von ihnen ehelichen absteigend Mannsgeschlecht sich nach adelichen Stand

Stand desto baß und eherlicher betragen und erhalten mögen,

errichtet; darinn

b) die Succeßion in die von Vatter, Mutter und Bruder angefallene Güter den weltlichen Brüdern, und sodann ferner deren weltlichen männlichen Leibeserben in der massen zugeeignet worden, daß sie solche besizen, geniessen und gebrauchen, hergegen ohne Einwilligung der andern Gebrüder nicht verändern, trennen und beschweren sollen; dagegen

c) den vier Töchtern Hanns des IVten nur eine Abfindung aus väterlichen und mütterlichen Gütern unter bedungenem Rückfall ausgesezet; darneben

d) dieser Erbvertrag von den Paciscenten in nochmals ausgedruckter Absicht, das von ihnen ehelich absteigende Mannsgeschlecht nach adelichem Stand aufrecht zu erhalten, vor dem geistlichen Gerichte zu Maynz wiederholet, und dessen Festhaltung an Eydes statt angelobet worden. Solchemnach

8) dieser gerichtlich bestätigte Vertrag alle Eigenschafften eines Stamm-Vergleiches und Fidei-

Fideicommiſſi familiæ conventionalis enthält, welche theils aus der zur Aufnahme des Stammes verbotenen Veräusserung

KNIPSCHILD *de Fideic. fam. c. 2. n. 30. cap. 6. n. 99. ſq.*

theils aus der auf den Mannſtamm ohne Unterſchied des Lehen und Eigenthums eingeſchränckten Succeßion, und der dagegen aus den Gütern bedungenen Abfindung der Töchter,

CRAMER *obſ. jur. tom. 1. obſ. 22.*

HARPPRECHT *de Fideic. convent. c. 4. n. 10.*

theils aus der bey dieſen allein auf die Aufnahme des Stammes und Namens von Liebenſtein gerichteten Grundabſicht, ſich ergeben: ſiquidem & ſola voluntas, ut bona in familia conſerventur, inducit Fideicommiſſum;

KELLENBENZ *de renunciat. quæſt. 21. n. 13.*

Und wie ferner

9) dieſer Stamms-Vertrag ſeinem Innhalt nach, unter der männlichen Deſcendenz der Paciſcenten mehr, als ein Jahrhundert durch,

bey der Stamm-Folge beobachtet, so auch derselbe durch den im Jahr 1666. in Anlage Nr. V. erneuerten Vertrag in allem bestätiget, und von den damalen lebenden drey Gebrüdern von Liebenstein, daß alle ihnen angefallene sowohl eigenthumliche als lehenbare Güter ihrer männlichen Posterität afficiret und verfangen seyn, auf sie und ihre männliche Descendenten mit Ausschliessung des weiblichen Geschlechts sich devolviren, und davon ihnen und ihren Erben und Nachkommen etwas ohne Bewilligung der andern Gebrüder oder deren männlichen Erben und Nachkommen zu versezen, zu verpfänden, zu beschweren, zu verkaufen oder sonst zu alieniren, allerdings und gänzlich benommen und abgestrickt seyn solle, ausdrücklich und bey adelichen Ehren und Treuen an Eydesstatt verabredet und bedungen worden; Solchemnach die hierunter begriffene Herrschafft Liebenstein sowohl kraft der alten Geschlechts-Observanz, als kraft der angezogenen Stamm- und Geschlechts-Verträge die wahre Eigenschafft eines Stamm-Geschlechts und mit einem Fideicommisso conventionali belegten Guts gehabt, auch unter dieser Qualität zur Zeit der kurz darauf im Jahr 1673. und 1678. unternommenen Veräusserung gestanden; Und dann

10) die

10) die von den Gebrüdern Philipp Albrecht und Philipp Conrad von Liebenstein in besagten Jahren von einem jeden zu seiner Hälfte eigenmächtig unternommene Veräusserung der Herrschafft Liebenstein eine widerrechtliche und ungültige Veräusserung enthält, indem sie weder in so weit sie lehenbar ist, nach den bekannten Lehen-Rechten,

I. F. 18.
II. F. 26. §. 13.
III. F. 39.

noch auch so weit sie eigen ist, nach der Art und Eigenschafft der Stamm- und Fideicommiß-Güter, unter welcher sie, ohne Unterschied des Lehen und Eigenen, nach den Geschlechts-Verträgen gestanden, zum Nachtheile der gesammten Posterität veräussert werden können, da theils dergleichen Veräusserung der Stamm- und Geschlechts-Güter mit den teutschen in alten adelichen Geschlechtern hergebrachten Rechten streitet.

BOEHMER, *de fundam. pactor. famil. c. II. §. 3. seq.*

theils solche den gemeinen Rechten, nach welchen Bona fideicommissaria nicht veräussert werden können, entgegen ist,

L. 3. §. 2. C. Communia de legat.

theils solche in den Hauß- und Geschlechts-Verträgen untersaget ist. Und wie

11) dieses Verbot der Veräusserung bey Lehen- Stamm- und Familien-Fideicommiß-Gütern auf einerley Rechts-Grund beruhet, daß nämlich Güter von dieser Art durch die Verträge der Vorfahren dem ganzen Manns-Stamm erworben worden; so auch das Verbot der Veräusserung bey Stamm- und Geschlechts-Gütern von gleicher Kraft und Würckung, als bey Lehen- und Fideicommiß-Gütern, ist, und dieses um desto mehr, als das auf alten teutschen Rechten beruhende Veräusserungs-Verbot bey den Adelichen Geschlechtern durch die deßhalb eingegangenen Stamm-Verträge nur beybehalten und bestättiget worden: hinc bona stemmatica ad instar feudorum censentur, & bona dicuntur nexu fideicommissi agnatici devincta:

BOEHMER, *Conf. & dec. tom. I. P. 2. resp. 45. n. 46. 47. 48.*

Diesem zu Folge

12) die im vorigen Jahrhundert geschehene Veräusserung der Herrschafft Liebenstein von den

dama-

damaligen Besizern ohne alle rechtliche Befugniß und schon deßhalb nichtiglich gegen das Verbot der Lehen-Rechte und derer mit diesen übereinstimmenden Rechte der Stamm- und Fideicommiß-Güter, mithin in allem Betrachte nichtiger Weise, geschehen; immassen das in den Stamm-Verträgen enthaltene und auf teutschen Rechten und der Eigenschafft der Fideicommiß-Güter beruhende Verbot mit der prohibitione legis gleiche Krafft hat: quæ vero adversus leges fiunt, pro nullis & pro infectis habentur.

L. 5. C. de Legibus.
L. ult. C. de reb. alien. non alienand.

& uti irrationabile est, rem quam quis in suis bonis non pure possidet, eum ad alios posse transferre, & alienam spem decipere; ita, si quis ad venditionem fideicommssi prosiluerit, sciat, eam in irritam revocandam & sic intelligendam esse, quasi nec scripta nec penitus sit celebrata.

L. 3. §. 2. in f. & §. 3. C. communia de legat.

Wohlfolglich

13) durch solche verbotene Veräusserung

das Eigenthum auf einen Dritten nicht gebracht werden können, vielmehr allen denenjenigen, denen das Jus succedendi an gedachter Herrschafft ex pacto & providentia majorum erwachsen, das Eigenthum nach Lehen-Fideicommiß- und Stamm-Rechten angefallen, mithin diesen actio realis ad revocanda alienata auch gegen den dritten Besizer zustehet,

L. 69. §. 1. D. de legat. 1.
L. 3. §. 3. C. communia de legat.

Datur enim rei vindicatio non tantum, si pars aliqua fuerit alienata & extra familiam translata pro parte illa revocanda & restituenda, sed etiam pro fideicommisso universali:

KNIPSCHILD, *de fideic. famil. C. 13. n. 63.*

Und wenn gleich

14) Pacta sonst wohl inter Paciscentes, nicht aber gegen einen Dritten, von Wirckung zu seyn pflegen, dennoch bey solchen Familien-Verträgen dieses in Betracht kommt, daß eines Theils solche den Titulum juris succedendi in bonis familiæ enthalten, dasselbe aber ein Jus reale ist,

wor-

woraus die angefallene Güter vindicirt und revocirt werden: ſiquidem hæc pacta non minus ac lex & teſtamentum delationem ſucceſſionis operantur;

STRYK, *de ſucc. ab int. diſſ. 8. c. 5. ſ. 33.*

andern Theils ſolche Familien-Verträge in Anſehung deſſen, daß ſie blos zur Aufrechthaltung der bey den adelichen Familien in den Stamm-Gütern hergebrachten teutſchen Rechte und Gewohnheiten errichtet werden, vim legis & ſtatuti haben; ſiquidem hæc pacta & conventiones inter nobiles & perſonas illuſtres pro familiarum conſervatione perpetua initæ vim legis obtinent, ideoque per alienationem bonorum familiæ dominium non transfertur, ſed reliquis ſucceſſoribus jus revocandi alienata competit,

KNIPSCHILD, *loc. cit. c. 11. n. 26.*

theils auch Geſchlechts-Verträge eben deßhalb, weil ein Fideicommiſſum familiæ durch dieſe eben ſowohl, als durch eine lezte Willens-Verordnung, rechtsbeſtändig errichtet wird, mit einem Fideicommiſſo per ultimam voluntatem con-

stituto gleiche Krafft und Wirckung haben, dahero auch die Nachfolger im Fideicommisso ein gleichmäßiges Jus revocandi bona alienata a tertio possessore zu exerciren berechtiget sind, und in diesem Betracht bewährte Rechtslehrer diese als eine durch teutsche Rechte und Sitten, durch die Analogie der gemeinen Rechte und durch den Gerichts-Gebrauch bestättigte Befugniß anerkennen: quod consuetudo Germaniæ admittat usum actionis realis adversus tertium in fideicommissis familiæ per contractum vel pactum inductis in nobilibus maxime & illustribus familiis,

HARPPRECHT, *de fideic. convent.* §. 70. *n.* 14. & 26. 27.

SCHILTER, *in praxi jur. Rom. ex.* 40. *th.* 50.

NIC. BETSIUS, *de stat. pact. & consuet. famil. c. V.* §. 22.

STRYK, *de succ. ab intest. diss.* 8. *c.* 7. §. 45.

AEMIL. LUD. HOMBERGK *de qualitate reali, quæ pact. succes. inest.* §. 14.

hinc

hinc bona stemmatica seu ex pacto & providentia filiis & agnatis, cum vel sine consensu domini directi atque agnatorum tum temporis viventium, alienata, a quolibet possessore vindicandi seu revocandi facultas competit,

de CRAMER, *obs. jur. tom. II. obs. 485.*

LUDOLF, *symph. tom. III. p. 856.*

Und wie nun

15) die jeztlebende Freyherren von Liebenstein von ihren Anherren, durch deren Lehen- und Stamm-Verträge die Herrschafft Liebenstein ein Stamm-Gut worden, ungezweiffelt abstammen, so auch ihnen ex pacto & providentia majorum das Jus succedendi daran zu eigenem Recht erwachsen, weil Lehen-Stamm- und Fideicommiß-Güter dem ganzen Stamm und männlicher Posterität erworben werden: siquidem tam natis, qui de familia sunt, quam nascituris in bonis fideicommisso familiæ affectis jus succedendi est acquisitum,

de CRAMER, *de valida & invalida primogenituræ abolitione §. 6. 7. tom. I. op. p. 361.*

ideoque nec alienatio ejusmodi bonorum præjudicium afferre potest illis, qui post alienationem editi sunt, qui si alienatio justa non fuerit, eam revocare possunt.

STRYK, *de jur. succ. in revoc. bon. fam.* §. 44.

GABR. SCHWEDER, *de alienat. bon. fideic. obnox.* §. 15.

Hiebey auch

16) zugleich ex facto in Erwägung kommt, daß zu der Zeit, als Philipp Albrecht seine Hälfte an Liebenstein unterm 4. Sept. 1673. veräussert, dessen Frau, eine gebohrne von Jaxtheim, mit dem ältesten Sohne Friedrich Ludwig schwanger gewesen, und dieser 4. Monath nachhero d. 12. Jan. 1674. gebohren worden, nicht minder dieser zu der Zeit, als seines Vaters Bruder Philipp Conrad die andere Hälfte veräussert, bereits 4 Jahr alt gewesen, wohlfolglich selbiger bey der Veräusserung sowohl der lezten als auch der ersten Hälfte an Liebenstein nach dem Rechte der filiorum natorum zu achten, da sowohl in gemeinen Rechten gegründet ist, quod ex provisione legis nascitururorum eadem sint jura, quam natorum,

L. 7.

L. 7. L. 26. D. de statu hominum.

als auch nach teutschen Land- und Lehen-Rechten den nascituris die Land- und Lehen-Folge versichert worden,

Jus feud. Alem. c. 39.

Jus feud. Sax. c. 20.

SCHILTER, *ad jus feud. Alem. c. 137. p. 444.*

Joh. Fried. Joachim vermischte Anmerkungen des Staats- und Lehen-Rechts *N. XV. §. 7. 8.*

Und daher gedachtem Friederich Ludwig und dessen Nachkommen das durch die Geburt ex pacto & providentia majorum an beiden Hälften der Herrschafft Liebenstein zustehende Recht nicht entzogen werden können; Hiernächst

17) des Philipp Albrechts zweytem Sohne, Friederich Reinhard, wenn er gleich erst nach geschehener Veräusserung gebohren worden, das Succeßions-Recht auf Liebenstein für ihn und seine Descendenz unverkürzt geblieben, indem solches ihm ex pacto & providentia majorum nach den Lehen- Stamm- und Fideicommiß-Rechten angefallen, hergegen so wenig von seinem Vater, als seines Vaters Bruder,

der, abgehangen, mithin durch deren nichtiger Weise unternommene Veräusserung ihm und seinen Nachkommen nicht entzogen werden können, neque enim patris abdicatio, cessio vel renunciatio liberis est nocumento, etiamsi id verbis expressis dictum fuerit,

LUDOLF, *de jur. primog. Part. spec. §. 17. n. 31. & 77.*

KNIPSCHILD, *de fideic. fam. c. 11. n. 399.*

cum omnes successivo ordine & diversis gradibus vocati habeant ex fideicommittentis prima dispositione jus quæsitum & radicatum in bonis fideicommisso affectis, quod per facta possessorum sub- & interverti non poterit: adeo ut in controversia, an in fideicommissis contraventio filiis quoque noceat, negativa firmioribus nitatur rationibus & communiori doctorum calculo recepta sit,

de CRAMER, *tom. I. obs. 351.*

KNIPSCHILD, *loc. cit. c. 11. n. 105. & 149.*

Solchemnach

18) die von den beyden Söhnen des Philipp

Albrechts

Albrechts abstammende Descendenz ein eben so gegründetes Recht, als Agnaten zustehet, vor sich hat, die nichtig veräusserte Herrschafft Liebenstein zu revociren; dabey auch ihnen, daß gedachte beyde Söhne ihres Vaters Erben im allodio worden und wenigstens nach Lehen-Rechten seyn müssen, nicht entgegen stehet; allermassen, so weit auch die Verbindlichkeit aus angetretener väterlicher Erbschafft gehen mag, solche dennoch nur von derjenigen præstatione factorum defuncti, welche das ex beneficio paterno herrührende Erbe betrifft, und aus dem Erbe erfüllet werden kan, zu verstehen ist, und so weit auch nur selbst in den Lehen-Rechten,

II. F. 45.

intuitu æris alieni solvendi verstanden wird: si enim in filio aliqua obligatio ad præstandum factum defuncti deprehenderetur, certe non hoc sequeretur, quod ejusmodi heredes nullo modo ad bona alienata iterum venire possent, nam hoc esset contra primam constituentium intentionem: & cum natura bonorum familiæ pugnaret; sed hoc saltim exinde flueret, quod filii talia bona revocantes simul ad restitutionem pretii, a possessore

ſore bonorum tempore alienationis ſoluti, obligarentur,

STRYK, *de jure ſucceſſorum in revocandis bonis fam.* §. 45.

de CRAMER, *obſ. jur. tom. II. obſ.* 486.

Ejusdem Abhandlung: ob Stamm-Lehen mit Einwilligung des Lehenherrn und Agnaten dergeſtalt veräuſſert werden können, daß ſelbige die Deſcendenten der Einwilligenden nimmermehr revociren können? in Wezlariſchen Beyträgen *tom. I. P. 2. N. IV.* §. 3. & 8.

da hergegen

19) ſie unter der Eigenſchaft als Allodial-Erben die in Frage ſtehende widerrechtliche Veräuſſerung zu präſtiren nicht verbunden ſind, indem dieſe als ein die Allodial-Erbſchaft nicht betreffendes Factum anzuſehen und ſolche Güter angehet, in welchen ſie aus Lehens- und Stamm-Verträgen ihrer Vorfahren cauſam & jus ſuccedendi, mithin ſolches titulo prorſus ſingulari und aus eigenen Rechten, keines weges aber ex beneficio patris erlanget; Und wie ihr Vater dieſe mit den Lehens- und Stamm-Verträgen und mit ſeiner

eigenen

eigenen daraus herrührenden Verbindlichkeit streitende Veräusserung zu unternehmen, und diese Lehen-Stamm- und Fideicommiß-Güter ihnen und ihren Nachkommen zu entziehen nicht berechtiget gewesen; so auch sie ein nichtiges Factum patris zu prästiren nicht verbunden sind: neque enim tenetur filius factum patris, pacto & providentia majorum debitæque ipsis reverentiæ contrarium, ideoque nullum præstare,

de CRAMER, *obs. jur. tom. II. obs. 486. tom. III. obs. 982. p. 816. tom. IV. obs. 1220.*

KNIPSCHILD, *loc. cit. C. 11. n. 404. & 408.*

LUDOLF, *Symph. tom. III. p. 856.*

Zumalen

20) in gegenwärtigem Falle eine solche ausserhalb der Familie unternommene Veräusserung vorkommt, welche durch die ältern und neuern Stamm-Verträge und noch in der erneuerten Erb-Vereinigung de anno 1666. aufs strengste untersaget, für nichtig erkläret, und allen männlichen Erben und Nachkommen, das Veräusserte alsbald zu revociren, vorbehalten worden; tum

vero

vero maxime heredibus jus revocandi bona familiæ a defuncto alienata competit, quotiescunque alienatio ejusmodi bonorum expresse est prohibita, eo quod factum defuncti sit contra leges & sic factum improbatum.

STRYK, *de jure succ. in revoc. bon. fam. §. 41.*

LUDOLF, *de jure primog. Part. spec. §. 6. n. 34. 35. 36.*

Immittelst

21) aus diesen Gründen zugleich sich ergibt, daß, da die Söhne des Philipp Albrechts dessen Erben im allodio, den Lehen-Rechten nach, werden müssen, deren jezige Descendenten bey der anzustellenden Revocation der veräusserten Herrschafft das für die eine Hälfte gezahlte Kauffgeld, als ein debitum allodiale ex allodio, zu erstatten, und so viel die andere Hälfte betrifft, wenigstens die auf sie ererbte und eingetauschte Güter herauszugeben gehalten sind, und unter solcher aus den Lehen-Rechten

II. F. 45.

her-

herrührenden Einschränckung auch der Cammer-Assessor von **Cramer** die

in observ. jur. tom. I. obs. 3.

geäusserte Meynung

in tom. II. obs. 486. und in Wezl. Beyträgen *P. 2. N. IV. §. 11.*

bestimmet, und die den Kindern zustehende revocationem in der maasen nach der Praxi des Reichs-Cammer-Gerichts erläutert; siquidem inter agnatum & filium hæc est differentia, quod hic & feudum revocans pretium reddere necesse habeat, haud ille, qui & sine pretio feudum alienatum revocare valet,

de CRAMER, *tom. II. obs. 486.*

Endlich so viel

22) den oben berührten Zweifel betrifft, als wenn die Veräusserung der gedachten Herrschafft unter stillschweigender Einwilligung der beyden einzigen lebenden Geschlechts-Verwandten geschehen sey, eines Theils, daß beyde Gebrüder von Liebenstein durch den unterlassenen Widerspruch in die von beyden Theilen unternommene Veräusserung ihre Einwilligung gegeben, mit Bestand nicht behauptet

hauptet werden kan, indem deßhalb, weil ihre Einwilligung nicht requiriret worden, jeder, seiner Rechte unbeschadet, den Widerspruch unterlassen können. Quoties enim quis scit conservari jus suum, etsi ab altero quid fiat, toties contradictione opus non est, & ipse magis pro dissentiente, quam consentiente habendus.

de CRAMER, *de tacente dissentiente* *§. 4. in opusc. tom. II. p. 671.*

Andern Theils zur Zeit der von Philipp Albrecht unternommenen Veräusserung dessen Sohn Friedrich Ludwig als nasciturus, die Rechte der gebohrnen Kinder genossen, und bey der von Philipp Conrad unternommenen Veräusserung schon einige Jahre alt gewesen, und ohne seine Einwilligung das ihm bereits nach den Rechten der Geburt angestammte Succeßions-Recht nicht genommen werden können; dritten Theils auch die nach der Veräusserung gebohrne Kinder ein in providentia majorum zur Lehen- und Stamm-Folge gegründetes Recht vor sich haben, so durch eine ungültige Veräusserung der zeitigen Besizer ihnen nicht entzogen werden können.

Reinhard in Ausführungen *P. II. p. 409.*

HER-

HERTEL, *de alienatione fideic. fam. vel omnibus consentientibus illicita, per tot.*

Uebrigens

23) so viel den von der Verjährung angezogenen Einwand betrift, diese denen jeztlebenden Freyherren von Liebenstein deshalb nicht entgegen stehet, weil ihnen das Succeßions-Recht an der Herrschaft Liebenstein ehe nicht, als a tempore delatæ successionis, mithin nach Absterben ihres ihnen in der Stamm- und Lehens-Folge vorstehenden Vaters und Großvaters, erwachsen; folglich die Verjährung gegen sie auch eher nicht, als von dieser Zeit an, zu lauffen angefangen. Præscriptio enim tunc demum incipit, quando actio nata est,

L. 3. C. de præscript. 30. vel 40. annor. in verbis: ex quo jure competere cœperunt.

L. 7. §. 4. C. eod.

non valenti agere enim non currit præscriptio,

L. 1. §. ult. C. de annali except.

ideoque actioni revocatoriæ demum præscri-

 bitur

bitur ſpatio XXX. annorum, computandorum a tempore, quo alicui delata eſt ſucceſſio.

STRUVIUS *in ſynt. jur. feud. C. 13. aph. 18.*

Und wie dieſes bey Agnatis remotioribus auf ungezweifelten Rechten gegründet wird,

LEYSER *ſpec. 457. med. 4.*

ſo auch ſolches bey Söhnen und Deſcendenten des Alienantis auf gleichen Gründen deßhalb beruhet, weil dieſe ex pacto vel providentia majorum ein gleich ſtarkes Recht mit denen Agnaten haben;

de CRAMER Wezlar. Beyträg. *N. 4. ſſ. 5.*

dieſem zufolge den weitern Deſcendenten des Alienantis, daß die Verjährungsfriſt gegen ihre Eltern abgelauffen, nicht entgegen ſtehet, weil ſie nicht aus dem Recht ihrer Eltern, ſondern aus eigenem, auf ſie von ihren Vorfahren verſtammten Rechte zur Lehen- und Stammfolge gelangen: hinc præſcriptio contra patrem decurſa non obſtat filiis in feudis ex pacto & providentia majorum.

ROSENTHAL *de feud. c. 9. concl. 85.*

KNIPSCHILD *de fid. c. 16. n. 91. usque n. 98.*

Nicht zu gedencken, daß die lehenbare Eigenschafft der verschiedenen Stücke der Herrschafft Liebenstein nach Innhalt der Kauffbriefe dem hohen Käuffer nicht unbekannt geblieben, deren Wissenschafft aber malam fidem, als eine beständige Hinderniß der Verjährung, wircket.

Solchem allem zufolge sind wir auf obige erste und zwote Frage der rechtlichen Meynung:

daß die jeztlebende Enkel und Ur-Enkel des Philipp Albrechts von Liebenstein, die an das Herzoglich-Würtembergische Haus widerrechtliche veräusserte Herrschafft Liebenstein zu revociren, wohl befugt; jedoch sie, als Descendenten des Alienantis, hierunter anders nicht, als gegen Erstattung des dafür gezahlten Kauff-Schillings, fundatam intentionem für sich haben.

Dritte Frage.

Wie und auf welche Weise die Sache

anzugreiffen, und *Actio revocatoria* anzustellen sey?

Ob nun wohl

1) die eigenmächtige Veräusserung der Lehen- Stamm- und Fideicommiß-Güter als eine an ihr selbst von Rechts- und Gewohnheits wegen verbotene Handlung, und als eine solche anzusehen, welche ohne einiges weiteres Erkenntniß für unrechtmäßig zu halten, und diese daher zu solchen Sachen gehöret, in welchen von den höchsten Reichs-Gerichten Mandata sine Clausula erkennet werden können.

Cammergerichts-Ordnung *P. 2. tit. 23.*

Hiernächst

2) der Gerichts-Gebrauch bey den Reichs-Gerichten bestätiget, daß solcher Veräusserung halber nach der einstimmigen Meynung der Interpretum Juris Cameralis mandata de non alienando sine Clausula erkannt zu werden pflegen; Und daher

3) die Revocantes auch in gegenwärtigem Falle auf ein zu suchendes Mandatum de restituendis bonis contra leges & pacta familiæ aliena-

alienatis fundatam intentionem für sich zu haben scheinen: bevorab in der Erbvereinigung vom Jahr 1666. in Anlage sub Nro. V. ausdrücklich versehen ist, daß, wenn der Innhaber der veräusserten Güter der Revocation nicht Statt geben würde, die Revocantes bey den höchsten Reichsgerichten gegen denselben executive per Mandata s. C. zu Abtragung solcher vermeyntlich verkauften Güter mit Abstrickung aller Exceptionum und Rechtsmitteln zu procediren befugt seyn, und erlangt Recht haben sollten; Ueber dem

4) dieser Weg des rechtlichen Verfahrens auch darunter den Vorzug gewinnet, daß der exceptioni Austrægarum, als welche in Sachen, so zu Mandatis s. C. qualificiret sind, nicht statthafft ist, desto hinlänglicher begegnet werden könne:

Dennoch aber und dieweil

1) unter den Fällen, da gegen eine vorzunehmende widerrechtliche Veräusserung dergleichen Güter Gerichtshülffe durch Mandata gesucht wird, und unter dem gegenwärtigen Falle, wo eine fast vor hundert Jahren schon vollzogene Veräusserung besprochen wird, ein erheblicher Unterscheid obwaltet; Und

2) die hiebey eintretende Revocatorien Klage ihrer Eigenschafft nach Actio ordinaria ist, die dabey zum Grund liegende widerrechtliche Veräusserung auch schon deshalb, weil sie in der Liebensteinischen Familie einige Generationes durch nicht angefochten worden, unter solche Fälle, welche sofort und ohne einiges rechtliches Erkänntniß für unrechtmäßig zu halten, nicht gerechnet werden kan, vielmehr ihrer Art und Eigenschafft nach caussæ cognitionem erheischet; Dieserhalb

3) die klagende Freyherren von Liebenstein, wenn sie bey einem der höchsten Reichsgerichte auf Mandata f. C. antragen sollten, einen vorläuffigen Zeit- und Geldsplitternden Rechtsstreit über die Statthaftigkeit des Mandats-Processes, und über das jus fori austrægarum & primæ instantiæ, auf welches der Durchlauchtigste Herzog von Würtemberg sich beziehen dürfte, zu gewärtigen, hergegen darunter, nach Beschaffenheit dieser caussæ antiquæ, ein beyfälliges Erkenntniß der höchsten Reichsgerichte sich nicht zu versehen haben; In solchem Betracht aber

4) zu Vermeidung alles unnöthigen den Proceß blos betreffenden Rechtsstreites den klagenden Freyherren von Liebenstein gerathener ist, die

Klage

Klage in foro austrægarum anzubringen, und nach der dem Kläger in der Cammergerichts-Ordnung

P. II. tit. 4. §. 17.

gegebenen Wahl einen der rechtlichen Wege der Austräge zu erwählen, und, wie unter diesen der rechtliche Weg, einen Reichsfürsten vor seinen eigenen Räthen zu belangen, in Ansehung der Unkosten, welche der beklagte Theil dabey nach der

Cammergerichts-Ordnung *l. c. §. 7.*

zu übernehmen hat, einen Vorzug gewinnet, den Durchlauchtigsten Herrn Herzog nach Vorschrifft der Cammergerichts-Ordnung zu ersuchen, ihnen vor seinen eigenen niederzusezenden Räthen darum Recht zu pflegen;

Allermassen

5) solches vom beklagten Theil, ohne den Verlust der Austrägal-Instanz zu gewärtigen, nach der

Cammergerichts-Ordnung *l. c. §. 2.*

nicht abgelehnet werden kan; Hergegen auch

6) jedem Theile, welcher durch das gesprochene Urtheil beschwert zu seyn vermeynet, nichts

desto weniger alsdann an etnes der Reichsgerichte sich zu berufen und zu appelliren, nachgelassen verbleibet;

JO. STEPH. PÜTTER *in introd. ad rem jud. Imp. lib. 1. sect. 2. c. 2. §. 93.*

Als halten wir den Rechten nach dafür:

daß die Freyherren von Liebenstein den sichersten Weg Rechtens erwählen, wenn sie mittels Uebergebung der Revocatorien-Klage den durchlauchtigsten Herrn Herzog von Würtemberg nach Vorschrift der Cammergerichts-Ordnung ersuchen, ihnen auf einem der gesezlichen Wege der Austrägen, und besonders vor Hochdesselben eigenen Räthen, darum Rechts zu pflegen.

Alles von Rechts wegen.

Urkundlich mit unserm Insigel besigelt.

(L.S.)

Ordinarius, Senior und samtliche Assessores der Juristen-Facultät, auf der Königlich-Großbritanischen und Churfürstlich-Braunschweig-Lüneburgischen Georg Augustus Universität zu Göttingen.

Mense Decembri 1772.

In-

Inscriptio.

Dem Hochwohlgebohrnen Freyherrn, Herrn Johann Ludwig Friederich von Liebenstein, Herrn auf Jebenhausen, Eschenbach, Schlath rc. Herzoglich-Würtembergischen Cammer-Junker, und Ehren-Mitglied der teutschen Gesellschaft zu Jena rc. rc.

Unserem günstigen und Hochgeehrtesten Herrn.

Göppingen.

IV. Recht-

IV.

Rechtliches Gutachten der Königlich-Großbritannisch- und Churfürstlich-Braunschweig-Lüneburgischen Juristen-Facultät zu Göttingen, in Sachen Samuel Friederich von Gültlingen, wider die Reichs-Ritterschafft in Schwaben Orts am Kocher, und den Freyherrn Joseph Anselm Adelmann von Adelmannsfelden.

Unsere freundliche Dienste zuvor,

Hochwohlgebohrne Herren,

Vielgünstige und Hochgeehrteste Herren!

Als Dieselben uns die in Sachen Freyherrn von Gültlingen gegen den löblichen Canton Kocher, den Freyherrn von Adelmann, wie auch die Frau Generalin von Jungkenn, bishero verhandelte

handelte Acta, bestehend aus 74. Numern, nebst einigen Fragen zugefertig t, und darüber unsere in Rechten gegründete Meynung zu ertheilen begehret;

Demnach erkennen wir nach fleißiger deren Verlesung und collegialiter gepflogener Erwägung den Rechten gemäs zu seyn:

Hat die Frau Generalin von Jungkenn, nachdem sie ihren Theil an der Herrschaft Adelmannsfelden zu verkaufen, entschlossen, und darüber mit dem Freyherrn von Racknitz auf die Summe von 30000. fl. und 250. Ducaten Schlüsselgeld in einen Kauf-Contract sich eingelassen, dem Freyherrn von Gültlingen davon unterm 14. Octobr. 1771. die Anzeige gethan, ob derselbe solchen Antheil für diese Summe zu retrahiren, gesonnen sey? und hat darauf der Herr von Gültlingen denselben Antheil für die stipulirte Summe zu kaufen und zu reluiren, mittels Schreibens vom 18. Oct. sofort sich erkläret. Als auch nicht minder der Käuffer, Freyherr von Racknitz, darüber, ob derselbe solchen Antheil lösen oder ihm den Kauf überlassen wolle? durch das Schreiben vom 17. Oct. bey ihm nachgefraget, hat derselbe in dem Antwort-Schreiben vom 21. Oct. auf die an die Frau Generalin gegebene Erklärung sich bezogen.

Hat

Hat gleichwohl der Herr von Gültlingen Tags darauf unterm 22. Oct. in den Besiz dieses zur Einlösung angebottenen Antheils von Adelmannsfelden sich eigenmächtig zu sezen, gesuchet, und nach Innhalt des Notariat-Instruments sub Lit. C. die sämtliche Unterthanen des von Jungkennischen Antheils auf seinen Wohnsiz, den Wildenhof, nächst Adelmannsfelden, vorfordern, ihnen die vorgedachte Schreiben unter der Eigenschaft als Verkauf- und Kauf-Declarationes durch den Notarium Bergmann vorlegen, und sich von ihnen die Handtreue und den Huldigungs-Eyd leisten lassen, darauf auch von dem herrschaftlichen Schloß zu Adelmannsfelden in Gegenwart des Notarii Besiz ergriffen.

Als hierauf die Frau Generalin von Jungkenn, so bald sie das erlittene Spolium in Erfahrung gebracht, dieses nicht allein dem löblich-Canton-Kocherischen Ritter-Directorio unterm 24. Oct. sofort angezeiget, und um desselben Schuz und Hülfe nachgesuchet, sondern auch nach ihrer Zurückkunft zu Adelsmannsfelden das Schloß sofort wieder in Besiz genommen, und die von dem von Gültlingen eigenmächtig angelegte Siegel abnehmen lassen; so hat das löbliche Ritter-Directorium das Dehortatorium vom 26. Oct. in

Anlage

Anlage sub Nr. 2. des abgeforderten Berichts dem von Gültlingen durch den Ritter-Canzleybotten insinuiren lassen, dem er aber nach der Anlage sub Nr. 3. verächtlich begegnet, und ihn bedrohet, daß, wann er einen Brief an die Unterthanen zu überliefern hätte, kein Gebein von ihm zum Hof ganz hinaus kommen solle.

Hat darauf das löbliche Ritter-Directorium nicht allein in dem zweyten Schreiben unterm 2. Nov. in Anlage sub Nr. 5. eine wiederholte Anmahnung unter Anzeige der sonst wider ihn zu ergreifenden ergiebigen Maasregeln ergehen, sondern auch die in Anlage sub Nr. 6. befindliche an die Unterthanen gerichtete Patentes öffentlich anschlagen lassen, und zu dessen allen mehrerer Bewürckung den Ritterschaftlichen Secretarium, Friderich August Huch, nach Adelmannsfelden abgeordnet; Es ergibt aber der in Anlage Nr. 7. von diesem erstattete ausführliche Bericht, wie verächtlich ihm der von Gültlingen in Beyseyn sämtlicher auf dem Wildenhof versammleter von Jungkennischen Bauren und Unterthanen in Worten und schimpflich bedroheten Handlungen begegnet, den Unterthanen aber verbotten, von niemand anders, als von ihm Befehl anzunehmen, und, wenn man gegen sie Gewalt brauchen sollte, alles,

aufs

aufs äusserste ankommen zu lassen, wobey er gegen den Secretarium sich heraus gelassen, daß, wenn gegen die Unterthanen etwas gewaltsames unternommen werden sollte, ein gänzlicher Aufstand und Sedition entstehen würde; Es sind auch die vorgeladene Bauren vor dem abgeordneten Secretario nicht erschienen, hergegen die öffentlich angeschlagene Patentes von ihnen abgerissen worden.

Nachdem hierauf das löbliche Ritter-Directorium, unter Zuziehung eines von der Reichsstadt Schwäbisch-Gemünd requirirten Commando von 20. Mann Soldaten, dem Ritterrath, Freyherrn von Wöllwarth, den Auftrag ertheilet, den Ruhe- und Friedestand zu Adelmannsfelden wieder herzustellen, und die Unterthanen wieder zum Gehorsam ihrer Herrschaft anzuweisen; hat gedachter Freyherr von Wöllwarth nach der Ankunft auf dem herrschaftlichen Schloß zu Adelmannsfelden das ernstliche Dehortations-Schreiben in Anlage Nr. 8. an den von Gültlingen durch den Ritterbotten auf dem Wildenhof unterm 9. Nov. insinuiren lassen, und es ergibt die von diesem erstattete Relatio in Anlage Nr. 9. wie jener solches unerbrochen angenommen, hergegen sich zu dessen Befolgung nicht, sondern dahin erkläret, „wie er „und die Unterthanen sich blos defensive halten

würden;

„ würden; daferne sie aber beyderseits mit Sol„ daten angegriffen werden sollten, so versichere „ er, daß sie sich bis aufs Blut wehren würden; „ welches auch die bey ihm versammlet gewesene „ sämtliche von Jungkennische Unterthanen mit ein„ helliger Stimme zu thun, versprochen. „

Nachdem solchergestalt alle Grade gütlicher und ernsthafter Ermahnungen sowohl bey dem von Gültlingen, als bey den ungehorsamen Unterthanen gebrauchet, hergegen das Ansehen und Auctorität des löblichen Ritter-Directorii verächtlich behandelt, die Patentes abgerissen worden, und kein Unterthan auf die Directorial-Ladung erscheinen wollen, besonders aber von der Zeit an, als das Gemünder Commando unterm 9. Nov. in dem Schloß zu Adelmannsfelden angelangt, und sich ruhig verhalten, der von Gültlingen sämtliche von Jungkennische ungehorsame Unterthanen an der Zahl etliche 50. Tag und Nacht bey sich versammlet, beherberget, geäzet, und jedem einen Sold von 20. Kreuzern täglich ausgezahlet, sie auch bewaffnet, mithin solche Anstalten vorgekehret, wodurch von denen widerspenstigen und züsamenrottirten Unterthanen noch grösseres Unheil und Aufruhr zu besorgen, hergegen das zu Stillung der Unruhe zugezogene Gemünder Commando ohne Gefahr

dazu nicht hinlänglich angesehen werden müssen; So hat das löbliche Ritterschaftliche Directorium sowohl, als die Frau Generalin von Jungkenn, den Herrn Herzog von Würtemberg, als Crayß-Obristen, zu Erhaltung des öffentlichen Ruhestandes um ein Commando von 25. Mann Husaren requiriret, und haben darauf des Herrn Herzogs von Würtemberg Durchlaucht den commandirenden Officier Ohen mit der Weisung abgesendet, daß er sich lediglich an das Ritter-Directorium, in wie ferne und worzu selbiges sich der Assistenz des Commando zu bedienen, gut finden würde, halten solle.

Bey Ankunft dieses Commando hat der Herr Ritterrath, Freyherr von Wöllwarth, vermöge des erhaltenen Auftrags den commandirenden Husaren-Officier dahin instruiret, daß er den von Gültlingen zur Entlassung der ungehorsamen Unterthanen nochmahlen in Güte ermahnen, und nicht eher, als bey bezeugendem Widerstand, Gewalt gebrauchen möchte.

Hat darauf gedachter Officier, als er den 16. Nov. mit seinem Commando an den Wildenhof angerückt, dem von Gültlingen Vorstellung gethan, daß er sich ergeben und die Bauren erlassen möchte, hat aber dieser solchem kein Gehör gegeben,

ben, sondern, bis auf den lezten Mann sich wehren zu wollen, geäussert, und ist immittelst, als der Officier die verrammte Thür des Hauses durch Zimmerleute zu eröffnen beordert, der erste Schuß aus dem Hauß geschehen, darauf auch von Seiten der Husaren Feuer gegeben, das Hauß erbrochen, und, da auch das in der Nähe Posto gefaßte Gemünder Commando zur Hülfe herzu geeilet, der von Gültlingen und mit ihm mehr denn 40. Bauren arretiret worden. Jedoch sind bey diesem durch deren Widersezlichkeit so weit gediehenen Vorfall von den Bauern einer todt geschossen, zwey tödtlich, und andere leicht verwundet, auch von den Effecten des Hauses unter dem Zulauf einige beschädiget und entnommen, wiewohl auch desfalls sofort alle Vorkehrung, solche herbey zu schaffen, gemacht worden.

Ergeben ferner Acta des mehreren, was dieses Vorfalls halben bey Kayserlichem Reichs-Cammergericht verhandelt, von demselben zwar ein Mandatum de relaxando captivo erkannt und befolget, nicht minder aber auf den von Seiten des löblichen Ritter-Directorii erstatteten Bericht, das Kayserliche Mandatum de non offendendo neque turbando aut abstrahendo subditos alienos S. C. gegen den von Gültlingen sowohl

als auch litteræ patentes gegen die aufrührische von Jungkennische Unterthanen unterm 9. Jan. 1772. erkannt; Demnächst ferner auf den von dem Freyherrn von Gültlingen erstatteten Gegen-Bericht, das von ihm gebettene Mandatum de reimmittendo in den von Jungkennischen Güther-Antheil der Herrschaft Adelmannsfelden als unstatthaft abgeschlagen, hergegen das gebettene Mandatum de restituendo spoliative & armata manu ablata Sine-de resarciendis damnis & expensis vero C. Cl. gegen das Ritter-Directorium des Cantons Kocher und den Herrn Ritterrath, Freyherrn von Adelmann, wie auch das weitere gebettene Mandatum de satisfaciendo super illatis atrocissimis injuriis gegen das besagte Ritter-Directorium und den Herrn Ritterrath, Freyherrn von Adelmann, ebenfalls cum clausula unterm 17. Octobr. 1772. erkannt worden.

Bey solchen Umständen erwachsen nunmehro folgende Fragen:

Erste Frage.

Ob nicht die Jungkennische Unterthanen zu Adelmannsfelden dadurch, daß sie ohne Vorwissen ihrer erbgehuldigten Herr-

Herrschaft, und ohne von dieser ihrer Unterthanen-Pflichten vorhero entlassen worden zu seyn, dem Herrn von Gültlingen gehuldiget, auch sich weder durch Amts- und Herrschaftliche Befehle, noch mehrmahlige Canton-Kocherische *Directorial-Dehortatorien* zu ihrem vorigen Gehorsam und Treue zurück bringen lassen, vielmehr sich bey selbigem Tag und Nacht versammlet, von ihm in Sold nehmen und bewaffnen lassen, für ungehorsame, abtrünnige und rebellische Unterthanen zu achten gewesen?

Ob nun wohl 1.) aus dem Anfang dieses Vorgangs sich ergibt, daß die von Jungkennische Unterthanen von dem von Gültlingen am 22. Oct. 1771. auf seinen Wohnsitz vorgeladen, der Innhalt der zwischen ihm und der Frau Generalin von Jungkenn gewechselten Briefe unter der Vorbildung einer Verkaufs- und Kaufs-Declaration ihnen durch einen zugezogenen Notarium vorgeleget, die Huldigung abgefordert, und diese von ihnen, in Meynung, daß sie an ihn verkauft wären, mithin daraus, daß sie anfangs nicht in Absicht, ihrer Obrigkeit den Gehorsam aufzusagen,

 son-

sondern aus verleiteter Opinion, eine neue Herrschaft und Obrigkeit erhalten zu haben, Eyd und Pflicht abgeleget, erhellet;

Hiernächst 2.) gedachte Unterthanen, nach einmal abgelegter Huldigung, von dem von Gültlingen als seine Unterthanen behandelt, auf ihren Eyd verwiesen, ihnen andere Befehle, als allein von ihm, anzunehmen, untersaget, und dadurch in der Opinion, daß sie eine neue Herrschaft und Obrigkeit erhalten, und dieser allein zu gehorsamen, schuldig, unterstüzet, und alles Schuzes versichert, sie aber dadurch in die Meynung, der Unterthänigkeits-Pflicht gegen ihre vorige Herrschaft erlediget, und dieser einen weitern Gehorsam nicht schuldig zu seyn, versezet worden;

Solche Absicht auch 3.) in gegenwärtigem Fall um so mehr vergewissert werden dürfte, als die Unterthanen in Form einer rechtlichen Handlung, unter Zuziehung eines öffentlichen Notarii, und unter Vorlegung solcher Schriften, welche die der Rechte nicht kundige Bauren des vorgestellten vermeintlichen Rechts halben auf Irrwege zu bringen, vermocht, dazu bewogen worden, und daß daher in denen von ihnen unternommenen weitern Handlungen kein Ungehorsam gegen ihre Obrigkeit und kein Aufruhr enthalten sey, daher

einen

einen Schein gewinnen dürfte, weil bey diesen Begünstigungen vornehmlich auf die Absicht, cum animus distinguat delicta: nec in dubio præsumatur, CARPZOV *in Praxi Crim. qu. 127. n. 9.* und absonderlich auf eine vorsezliche und boshafte Weigerung der Unterthänigkeits-Pflicht und des Gehorsams es ankommet; Art. 127. der peinl. Halsger. Ordn.

Dennoch aber und dieweil 1.) bey diesem Vorfall, die dessen Anfang betreffende Umstände, und hinwiederum die darauf erfolgte, mit allem Bedacht, Vorsaz und Widerspenstigkeit von den Jungkennischen Unterthanen unternommene Handlungen, ihrer Art und Eigenschaft nach gänzlich zu unterscheiden sind;

Und wenn gleich 2.) diesen, bey dem ersten Anfang, da sie durch ungegründete Vorstellung des von Gültlingen und des von ihm zugezogenen Notarii, zu Ablegung der ihm geleisteten Huldigung verleitet worden, daraus etwas zu statten kommen können, dennoch schon hiebey sie gewust, daß die Frau Generalin von Jungkenn sie ihres Eydes und Pflicht noch nicht entlassen, darneben auch sie aus der gemeinesten Erkänntniß einzusehen vermocht, daß, ehe und bevor dieses geschehen, sie einem dritten die Huldigung nicht leisten dürften;

Hiernächst 3.) so, wie die Frau Generalin von Jungkenn den Besiz ihres Antheils von Adelmannsfelden, gegen die unternommene Thathandlung des von Gültlingen, zu erhalten gesuchet, das Herrschaftliche Schloß sofort wieder in Besiz genommen, und ihre herrschaftliche Rechte sowohl durch die erlassene Amtsbefehle fortgesezet, als auch durch die ausgewürkte Reichsritterschaftliche Directorial-Befehle und dehortatoria unterstüzet; So hergegen die von Jungkennische Unterthanen den ergangenen Befehlen und dehortatoriis nicht nachgekommen, noch auf eine Ladung sich gestellet;

Vielmehr 4.) nunmehro mit dem von Gültlingen, eine Faction gegen ihre angebohrne Herrschaft zu machen, angefangen, bey ihm auf dem Wildenhof zu Bedeckung ihrer Widerspenstigkeit sich versammlet, auf die Ladung, so der vom löblichen Ritter-Directorio abgeordnete Commissarius durch den Ritter-Canzleybotten ihnen insinuiren lassen, nicht erschienen, die darauf in loco publico affigirte ritterschaftliche Patentes abzureissen, sich unterstanden, und nach der Relation des gedachten Commissarii, in Anlage sub Nr. 7. einer von denen bey dem von Gültlingen versammleten Bauren das Wort geführet, die Drohungen

gen eines gänzlichen Aufstandes so, wie sie der von Gültlingen gebrauchet, wiederholet, und sich geäussert: „ daß, wann man sie mit Soldaten an„greifen werde, Herr von Onz seinen Untertha„nen schon Befehl gegeben, ihnen alle mögliche „ Hülfe und Beystand zu leisten; „ ferner am 9. Nov. bey Gelegenheit eines dem von Gültlingen insinuirten dehortatorii, die bey ihm versammlete von Jungkennische Unterthanen, „ daß sie solchenfalls bis aufs Blut sich wehren würden, „ mit einhelliger Stimme, nach Innhalt der Anlage sub Nr. 9. versichert;

Solchemnach 5.) dieselbe eine vorsezliche und boshafte Absicht, in dem ihrer Herrschaft geweigerten Gehorsam und Unterthänigkeits-Pflicht, zu erkennen gegeben, zu Ausführung dieser Widerspenstigkeit sich zusammenrottiret, zum Widerstand gegen vermuthete Executions- und Directorial-Verfügungen zum Voraus sich vorsezlich angeschicket, mithin alles dasjenige, wozu auch Anfangs eine Verleitung sie vermocht haben können, nunmehro geflissentlich, wohlwissend und vorsezlich genehmiget;

Und dann 6.) in dergleichen Zusamenlaufen der Unterthanen, in Absicht, gegen ihre Obrigkeit sich zu sezen, mithin gegen diese sich zu empören,

die rechtliche Kennzeichen eines Aufruhrs und Sedition in Reichgesezen selbst Reichs-Absch. *de Anno* 1526. §. 9. Reichs-Absch. *de Anno* 1529. §. 14. Reichs-Absch. *de Anno* 1530. §. 70. gesezet werden; Seditio enim est coitio multitudinis obsequium superiori detrectantis; siquidem finis coitionis veram notam characteristicam seditionis constituit, & obsequii denegatione & rerum novarum studio absolvitur, BOEHMER *in Medit. ad Constit. Crim. Carol. art.* 127. §. 1. ANDR. MYLIUS *de Seditione Cap.* 2. §. 1.

Gleichwohl 7.) in gegenwärtigem Fall klar ex Actis erhellet, daß

a) die von Jungkennische Unterthanen der eydlichen Unterthänigkeits-Pflicht gegen ihre erbgehuldigte Herrschaft eigenmächtig sich entzogen, und denen dagegen ergangenen Befehlen und dehortatoriis allen Gehorsam geweigert; daß sie

b) in Absicht, diesen Ungehorsam und Widerspenstigkeit geltend zu machen, zusamen gelaufen, in einer Anzahl von 40. und 50. im Wohnsiz des von Gültlingen Tag und Nacht sich versammlet, von diesem sich gegen ihre angeerbte Obrigkeit äzen und in Sold nehmen lassen; auch dabey

c) das Vorhaben, ihre Widerspenstigkeit mit

aller Gewalt und einer in coitione & multitudine angemaßten eigenen Vertheidigung durchzusezen, zu verschidenen mahlen bedrohlich zu erkennen gegeben, auch deshalb mit Stöcken, Stangen, und anderen ähnlichen unter Bauren üblichen Gewehren sich bewafnet;

Als halten wir den Rechten nach dafür:

Daß die von Jungkennische Unterthanen zu Adelmannsfelden in Ansehung derer nur angeführten und nach den Reichsgesezen zu einem Aufruhr und Sedition sich qualificirenden Umständen für ungehorsame, abtrünnige und aufrührische Unterthanen zu achten gewesen.

Zwote Frage.

Ob nicht unmittelbare Reichs-Adeliche nach Maasgab der Reichsgeseze ihre abtrünnige und rebellische Unterthanen entweder selbst, oder mit *Assistenz* ihrer Freunde oder benachbarten Stände, oder der Crayß-Obristen, allenthalben zu verfolgen, und mit Gewalt wieder zum Gehorsam zu bringen, berechtiget, auch ob nicht der *in Actis* enthaltene und nicht leicht ein Bey-

Beyspiel habende Fall dazu qualificiret gewesen sey?

Wiewohl nun bey dieser Frage überhaupt 1.) ausser Betrachtung nicht zu sezen, daß Streitigkeiten, so zwischen Unterthanen und ihrer Herrschaft vorfallen, der Regel nach, im Wege Rechtens, nach Vorschrift der Cammer-Gerichts-Ordnung *P. 2. Tit. 4. §. 21.* Reichs-Abschieds *de Anno 1654. §§. 105. 106.* zu erörtern, und daher die eigene Hülfe für zuläßig schlechterdings nicht zu achten; Struben Unterricht von Justiz- und Regierungs-Sachen *Sect. III. §§. 12. 13.*

Auch dabey 2.) in gegenwärtigem Fall in Erwägung kommt, daß das Unternehmen des von Gültlingen, da er in den Besiz des von Jungkennischen Antheils an Adelmannsfelden, durch die von den Unterthanen eigenmächtig abgenommene Huldigung, und durch die Besiznehmung des Herrschaftlichen Schlosses, sich zu sezen gesuchet, nur die Eigenschaft eines gemeinen spolii deshalb gewinnet, weil solches alles ohne Gewalt und ohne Widerstand geschehen, und gleichwohl in Fällen, welche die gemeine schlechte Spolien betreffen, die gerichtliche Hülfe im Wege Rechtens, nach Maasgebung des Reichs-Abschiedes *de Anno 1548. §. 38.*

§. 38. Cammer-Gerichts-Ordnung *P.* 2. *Tit.* 8. §. 16. vorgeschrieben ist;

Dahergegen 3.) der gegenwärtige Fall zu der gebrauchten selbsteigenen Manutenenz deshalb nicht qualificiret geachtet werden möchte, weil diese den Possessions-Stand zum Voraus sezet, die Frau Generalin von Jungkenn aber des Besizes ihres Antheils an Adelmannsfelden von dem von Gültlingen entsezet worden, und daher nicht so wohl de retinenda possessione, bey welcher der eigenmächtige Schuz eher verstattet ist, als vielmehr de recuperanda possessione, die Frage vorgewaltet;

Demnach aber und dieweil 1.) in Fällen, da Unterthanen gegen ihre Obrigkeit Empörung, Aufruhr, und ungebührliche Gewalt unternehmen, den Reichsständen sowohl, als der unmittelbaren Reichs-Ritterschaft, kraft der Kayserlichen Wahl-Capitulation *Art.* 15. §. 6. & 8. zugelassen und erlaubt seyn soll: „nach Verordnung „der Reichs-Constitutionum bey ihren herge„brachten Landesfürstlichen und herrlichen Juri„bus selbsten, und mit Assistenz der benachbar„ten Stände wider ihre Unterthanen sich zu ma„nuteniren, und sie zum Gehorsam zu bringen;

Bey dieser der unmittelbaren Reichs-Ritterschaft

schaft zugleich ausdrücklich zugestandenen Manutenenz aber 2.) darauf vornehmlich, daß von hergebrachten und habenden herrlichen Juribus die Frage sey, es ankommt, und dieselbe in keinem Fall mehr gegründet ist, als wenn sie bey der von Unterthanen unternommenen eigenmächtigen Aufkündigung der Unterthänigkeits-Pflicht, und bey gänzlicher Weigerung des Gehorsams, als einem offenbar widerrechtlichen Unternehmen und der äussersten Verlezung der herrlichen Gerechtsamen, zu gebrauchen nöthig ist; wie dann eben deshalb in Kayserlicher Wahl-Capitulation §. 6. dabey „ unziemliche gehäßige Verstrickung und Zusamen-„ thuung der Unterthanen, ingleichem Empörung „ und Aufruhr und ungebührliche Gewalt, so „ gegen Churfürsten und Stände und gegen die „ unmittelbare Reichs-Ritterschaft hinführo vor-„ genommen werden möchte, „ den Fall ausmachen, wo die obgedachte Manutenenz auch der Reichs-Ritterschaft zugestanden, und dabey, daß „ sie selbst und mit Assistenz anderer Stände, „ sich wider ihre Unterthanen zu manuteniren, und „ sie zum Gehorsam zu bringen, „ zugelassen worden;

Hiermit auch 3.) die Verordnung der ältern Reichs-Constitutionum, auf welche die Kayserliche

liche Wahl-Capitulation loc. cit. sich beziehet, übereinstimmet, nach welcher in Fällen, da Unterthanen zusamen laufen, Aufruhr und Empörung erwecken, nicht allein die Herrschaft und Obrigkeit selbst eigenen Widerstand zu thun, und sie zum Gehorsam zu bringen, sondern auch dazu benachbarte Stände und Obrigkeit, auf beschehenes Ersuchen, sofort Hülfe und Vorschub zu leisten, berechtiget seyn sollen; Reichs-Abschied *de Anno 1526. §. 9.* Reichs-Abschied *de Anno 1529. §. 14.* Reichs-Abschied *de Anno 1530. §. 70. 71.* sowohl auch den Crayß-Obristen bey solchem Aufruhr und Ungehorsam der Unterthanen, und überhaupt bey dergleichen schädlichen Gefährlichkeiten, wie sie im Reichs-Abschied *de Anno 1570. §. 19.* benennet werden, Beystand und Vorschub zu leisten, aufgegeben; Reichs-Abschied *de Anno 1555.* §. *45. 49. 50. 60. 62.* Reichs-Abschied *de Anno 1564.* §. *17.* Reichs-Abschied *de Anno 1570.* §. *19.* solches alles auch durch die allgemeine Verordnung des Reichs-Abschiedes *de Anno 1654.* §. *178. 179.* „bey jeder eines Orts „entstehender Gewaltthätigkeit und Empörung „ erneuert und bestättiget, und daß hierunter den älteren Reichs-Constitutionen in Ansehung der geordne-

ordneten Hülfsleistung und Verfassung, auch des von dem Crayß-Obristen zu ertheilenden kräftigen Beystandes genau nachgelebet werden solle, versehen worden;

Hiernächst 4.) so viel den in Actis vorliegenden Fall betrift, dabey zweyerley widerrechtliche Unternehmungen, und zwar des von Gültlingen zuerst unternommene eigenmächtige Occupation des von Jungkennischen Antheils an Adelmannsfelden, und die darauf erfolgte Empörung der von Jungkennischen Unterthanen, enthalten, beyde aber, als für sich wesentlich unterschiedene Thathandlungen, in Betracht kommen;

Und so viel 5.) das erstere anbelanget, die Frau Generalin von Jungkenn, so bald sie die in ihrer Abwesenheit von dem von Gültlingen unternommene Occupation ihres Antheils an Adelmannsfelden in Erfahrung gebracht, sofort sich wiederum persönlich nach Adelmannsfelden begeben, das Herrschaftliche Schloß, durch verfügte Erbrechung der von dem von Gültlingen widerrechtlich angelegten Siegel, wider in Besiz genommen, und durch den wieder erlangten Besiz des Schlosses, als des Wohnsizes ihrer Herrschaft, den Hauptantheil ihrer Herrschaft auf gleiche Weise, als durch Ergreiffung des Possesses vom

Wohn-

Wohnsiz eines Guths das Guth selbst corpore & animo in Besiz genommen wird, *L. 3. §. 1. D. de acq. & amitt. possess.* recuperiret, darinn durch zugegebene Bedeckung des Gemünder Commando sich geschüzet, und nicht allein selbst die Amts-Befehle an ihre Unterthanen zu Beobachtung ihrer Pflichten ergehen lassen, sondern auch diese durch die ausgewürkte Ritterschaftliche Directorial-Patentes an ihre Unterthanen, und deren Affigirung an dem gewöhnlichen öffentlichen Ort, unterstüzet;

Hierunter aber 6.) die Frau Generalin von Jungkenn überall rechtsbefugterweise gehandelt, da nicht allein die gemeine Rechte einem jeden privato den Besiz, woraus derselbe eigenmächtig entsezet worden, in continenti zu recuperiren, und den spoliatorem sofort wieder zu entsezen, erlauben, *L. 3. §. 9. D. de vi & vi armata*, sondern auch die Reichs-Geseze den Reichsständen und einem jeden von der unmittelbaren Reichs-Ritterschaft, auf frischer That, und so bald sie ihre Freunde und Helfer haben mögen, nach Anleitnng der Cammergerichts-Ordnung *P. 2. Tit. 9. §. 2. in f.* sich wiederum in Besiz zu sezen, verstatten; in continenti enim defensio ejusmodi fieri dicitur, quando eo tem-

 pore

pore quis resistit, quo ejus notitiam habere cœpit, & auxilio amicorum resistere potuit, GAIL *de Pace publica Lib.* 2. *Cap.* 16. *n.* 12.

So viel ferner 7.) die Begünstigungen der von Jungkennischen Unterthanen betrift, von diesen die in der Kayserlichen Wahl-Capitulation loc. cit. verpönte Zusamenthuung, gehäßige Verbindung und Verstrickung, Aufruhr und Empörung erfolget, immassen dieselbe nicht blos dem sich eindringenden von Gültlingen auf eigenmächtige und meineydige Weise Huldigung geleistet, sondern auch, ohnerachtet die Frau Generalin von Jungkenn von dem Herrschaftlichen Schloß und Guth wieder Besiz genommen, und ihre obrigkeitliche Rechte sowohl selbst, als durch Unterstüzung des Ritterschaftlichen Directorii, gegen sie mittels erlassener Befehle fortgesezet, in einer Zahl von 40. und 50. sich zusamen gethan, mit dem von Gültlingen gegen ihre angeerbte Obrigkeit sich verbunden, verstricket, in Sold und Azung sich nehmen lassen, und durch Abreissung der Patente sowohl, als durch bedrohliche Gegenwehr, und durch die in solcher Absicht in dem Wildenhof Tag und Nacht geschehene Versammlung, gegen ihre Herrschaft und Obrigkeit sich aufgelehnet und empöret;

Hiebey aber 8.) auf die Aufrechthaltung und Beschůzung der hergebrachten und habenden Herrschaftlichen und herrlichen Jurium der Frau Generalin von Jungkenn über ihre angeerbte Unterthanen, mithin auf den in der Kayserlichen Wahl-Capitulation loc. cit. benannten Gegenstand der einem jeden von der unmittelbaren Reichs-Ritterschaft zugestandenen selbsteigenen Manutenenz, es angekommen;

Wohlfolglich 9.) derselben sowohl selbst, als unter erbettener Assistenz des Ritterschaftlichen Directorii und des Crayß-Obristen, wider ihre Unterthanen sich zu manuteniren, und sie wieder zum Gehorsam zu bringen, nach Vorschrift der angezogenen Kayserlichen Wahl-Capitulation nachgelassen und erlaubt gewesen, auch hierunter derselben die ältere Reichs-Constitutiones zu statten gekommen, worinn klar versehen: „daß, wann „einiger Obrigkeit Unterthanen ferner zusamen „laufen, wiederum Aufruhr und Empörung erwecken, alsdann die nächst anstossende Chur„fürsten, Fürsten, Grafen und andere Obrig„keit, auf derselben Obrigkeit, darinn der Auf„ruhr entstanden, Ansuchen, von Stund des „Angesichts auch zum eilensten zu Roß und Fuß, „auf sein Erfordern zuziehen, retten und helfen,

 „und

„ und die ungehorsamen Aufrührigen wiederum „ stillen, und zum Gehorsam bringen sollen; „ Reichs-Abschied *de Anno 1526. §. 9.* Reichs-Abschied *de Anno 1529. §. 14.* Reichs-Abschied *de Anno 1530. §. 70.*

Diese Selbsthülfe auch 10.) gegen die zusammen rottirte Unterthanen, wenn sie gleich auf demdem von Gültlingen zugehörigen Wildenhof zu Adelmannsfelden sich aufgehalten, mit Bestand gebrauchet werden können, indem in den Reichs-Ordnungen und Constitutionen nicht allein versehen: „ daß keine Obrigkeit des andern ausgetrettene Unterthanen hausen, herbergen, unterschleifen, äzen, tränken, noch in andere Wege „ enthalten oder fürschieben sollen, „ Reichs-Abschied *de Anno 1555. §. 45.* sondern solche auch verordnen, daß, da einige Stände und Obrigkeit gegen die Reichs-Ordnungen die ausgetrettene Unterthanen hausen, herbergen, äzen oder in andere Wege enthalten oder fürschieben würden, alles dasjenige, so gegen die ausgetrettene Unterthanen in der Reichs-Ordnung verfüget ist, auch von solchen Unterschleifern, Enthaltern und Fürschiebern verstanden und vollzogen werden soll. Reichs-Abschied *de Anno 1555. §. 46. in f.* Und dahero die von dem Reichs-

ritter-

Ritterschaftlichen Directorio und von dem Crayß-Obristen erbettene Assistenz, auch gegen den von Gültlingen dahin: „ daß er die abtrünnige Baron von Jungkennische Unterthanen wiederum „ ihrer angebohrnen Herrschaft zum Gehorsam anweisen, und selbige nicht mehr in ihrer Widerspenstigkeit, Ungehorsam und Hartnäckigkeit „ stärken und verhalsstarrigen möge, „ gegründet gewesen, und darauf besonders des abgesendeten Reichsritterschaftlichen Commissarii, des Herrn Ritter-Raths, Freyherrn von Wöllwarth, Dehortatorium vom 9. Nov. 1771. an den von Gültlingen gerichtet, und dessen Vollstreckung gestellet worden;

So viel endlich die vorangeführte Zweifel betrift,

ad 1.) die Reichs-Geseze bey dem sonst in der Regel vorgeschriebenen Wege Rechtens bey dem in Frage stehenden Fall die Ausnahme selbst machen, und gegen ungehorsame und aufrührische Unterthanen, nach den vorangeführten Gründen, die selbst eigene Manutenenz verstatten, insonderheit aber deren Anwendung alsdann, wann von notorischen landesherrlichen Rechten und deren Manutenenz gegen sich zusamen thuende ungehorsame Unterthanen die Frage entspringet, gegründet ist; STRUBEN *loc. cit. pag.* 98. 99.

Und wann auch

ad 2.) das unterm 22. Oct. 1771. erfolgte Unternehmen des von Gültlingen nur als ein Spolium zu betrachten, dannoch die Rechte dem Dejecto auf frischer That, und sobald er seine Freunde und Helfer haben mag, in den Besiz sich wieder einzusezen, verstatten, *Ord. Cam. P. 2. Tit. 9. §. 2. in f.* STRYK *de via facti princip. permissa C. 2. §. 8.* dieser rechtlichen Befugniß aber

ad 3.) die Frau Generalin von Jungkenn sich bedienet, das Herrschaftliche Schloß sofort wieder in Besiz genommen, ihre obrigkeitliche Rechte durch die an die Unterthanen erlassene Befehle fortgesezet, und deren Besiz durch die ausgewürkte Ritterschaftliche Directorial-Verordnungen unterstüzet, bey der erfolgten Zusamenthuung ihrer Unterthanen alle gütliche Mittel gebraucht, die Warnung der schärferen Zwangsmittel an sie ergehen lassen, und, da sie allem Gehorsam sich entzogen, und gleichsam in corpore zu Behauptung der Widerspenstigkeit sich in Verfassung gesezt, dieselbe in dem Fall der mit Gewalt und mit Assistenz der benachbarten Stände gebrauchten Manutenenz ihrer obrigkeitlichen Gerechtsame gegen ungehorsame Unterthanen gestanden; Ueberhaupt

haupt aber bey diesem Vorfall die von dem von Gültlingen unternommene eigenmächtige Entsezung, von der darauf erfolgten Begünstigung der sich zusamenthuenden und mit ihm eine Faction machenden Unterthanen wesentlich unterschieden ist, und bey diesem leztern Frevel der von Gültlingen unter der Eigenschaft eines Beherbergers fremder aufrührischer Unterthanen, deren Enthalters und Fürschiebers, wie die Reichs-Geseze solche Theilnehmer benennen, sich qualificiret:

Als gehet bey dieser Frage unsere rechtliche Meynung dahin:

> daß unmittelbare Reichsadeliche ihre abtrünnige und rebellische Unterthanen sowohl selbst, als mit Assistenz ihrer Freunde und benachbarten Stände, oder des Crayß-Obristen, allenthalben zu verfolgen, und mit Gewalt wieder zum Gehorsam zu bringen, für berechtiget zu halten, und daß der in Actis enthaltene Fall darzu qualificiret gewesen.

Dritte Frage.

Ob nicht ein *Directorium* eines Ritter-Cantons, in Gemäßheit der Ritter-Ordnung und der *Analogie* der Reichs-Geseze, verbunden sey, sowohl von

Orts-Vorstands-als Obervormundschafts-wegen (dergleichen *in substrato* in Ansehung der von Gültlingischen minderjährigen Kinder erster Ehe vorwaltet,) für die Erhaltung der gestöhrten öffentlichen Ruhe und Sicherheit in seinem Canton Sorge zu tragen, und seinen Mitgliedern, besonders Wittwen und Waisen, auf ihr Verlangen, gegen ihre ausgetrettene und widerspenstige Unterthanen, zumahlen wann, wie im vorliegenden Fall, *publica seditio & periculum in mora* vorhanden, auch *damnum irreparabile* zu befürchten gewesen, *manu forti*, und *in specie*, mittels *Requisition* des Crayß-Obristen, der auch von der verwittibten Frau Generalin von Jungkenn selbst, als Orts-Herrschaft, nach Maaßgab mehrerer bey Reichsständen vorhandenen Beyspiele, um Reichs-Constitutions-mäßige Hülfe imploriret worden, zu aßistiren?

Ob nun wohl 1.) die Gerechtsame des Directorii eines Ritter-Cantons hauptsächlich aus der Ritter-Ordnung zu beurtheilen, darinnen zwar dem-

demselben die Vorsorge für Erhaltung der öffentlichen Ruhe in dem Ritterschaftlichen Canton anvertrauet, dabey aber die Art und Weise, wie solche zu bewürcken? nicht bestimmet worden, und solche allein von gütlichen und rechtlichen Mitteln zu verstehen seyn dürfte;

Bevorab 2.) in der vom Kayser Ferdinando I. bestättigten Ritter-Ordnung im Lande zu Schwaben de Anno 1561. Art. 17. & 19. *in* BURGERMEISTERI *Codice diplom. equestri Tom. I. p. 176. 177.* auch bey den sich ereignenden Spolien-Sachen nur der anzustellenden Abordnungen und dadurch zu verfügenden gütlichen Hinterlegung der Streitigkeiten, sowohl auch der dabey im Wege Rechtens zu leistenden Assistenz gedacht, hergegen dabey die Befugniß, solche Verfügungen durch militarische Execution zu unterstüzen, nicht erwehnet, noch weniger beygeleget ist;

Dazu auch 3.) aus der dem Ritterschaftlichen Directorio zustehenden Ober-Vormundschaft ein rechtlicher Grund nicht herzuleiten ist, indem diese an und vor sich nur denjenigen Schuz, der im Wege der Güte oder des Rechts geleistet werden mag, in Ansehung der Wittwen und Waisen begründet;

Dennoch aber und dieweil 1.) die ganze Ritterschaftliche Verfassung, ihrem Ursprung und Absicht nach, auf die Erhaltung öffentlicher Ruhe und Sicherheit in jedem Canton gerichtet, auch darauf die Absicht der Ritter-Ordnung sowohl Art. 5. & sq. als auch in ihrem vollen Innhalt, gestellet ist;

Insonderheit aber 2.) in gegenwärtigem Fall von demjenigen Schuz und Beystand, welchen das Directorium eines Ritter-Cantons dessen Gliedern gegen ungehorsame und aufrührische Unterthanen zu Aufrechthaltung der öffentlichen Ruhe und Sicherheit zu leisten hat, die Frage vorwaltet, in Ansehung dessen besonders in vorangeführter Ritter-Ordnung de Anno 1561. Art. 28. *apud* BURGERMEISTERUM *loc. cit. pag. 179.* versehen ist, daß in Fällen, da Unterthanen derer von der Reichs-Ritterschaft „ gemeiniglich „ oder sonderlich den gebührlichen Gehorsam nit „ leisten, anders, dann sich geziemet, erzeigen, „ oder auflehnen, und einer solches für sich selbst „ nit abstellen möchte, alsdann (die Ritterschaft „ und nahmens derselben das Directorium des „ Cantons) dem- oder denselben nach Nothdurft „ berathen, beholfen und beyständig seyn sollen, „ so, wie solches ebenfalls in der neuen Ritter-

„ Ord-

„ Ordnung de Anno 1653. Art. 20. „ *loc. cit. p.* 195. wiederholet, und daß die Ritterschaft in solchen Fällen, und „ da die Orts- „ Obrigkeit solches für sich selbst nicht abstellen „ möchte, derselben, auf deren Ansuchen, nach „ Nothdurft berathen, beholfen und beyständig „ seyn wolle, „ versichert ist;

Und wie gleichwohl 3.) das Directorium des Ritter-Cantons vermöge des 41. Articuls der Ritter-Ordnung de Anno 1561. alles, so in jedem Artickel der Ritter-Ordnung versehen ist, zu vollziehen, die Vollmacht und Auftrag hat, so auch dasselbe die gegen widerspenstige Unterthanen versicherte Hülfe zu leisten, berechtiget ist; diese aber für einen öffentlichen und obrigkeitlichen Beystand und Hülfe zu halten, indem solche einestheils unter Kayserlicher Auctorität, unter welcher die Ritter-Ordnung bestättiget ist, und kraft des von der gesamten Ritterschaft gegebenen Auftrags und Gewalts, ausgeübet werden, anderntheils sie von mehrerer Kraft, als die von des Orts-Obrigkeit geschehene Vorkehrung, seyn solle, weil sie auf deren Ansuchen, wann diese dem Unheil nicht abzuhelfen, vermag, ertheilet wird, mithin selbst nach dem Sinn der Ritter-Ordnung eine mit

obrig-

obrigkeitlichem Zwang verknüpfte gerichtliche Hülfe enthält;

Bevorab da 4.) diese den Fall der Widerspenstigkeit und Empörung der Unterthanen gegen ihre Obrigkeit betrift, bey welchem nicht sowohl auf eine gerichtliche Erörterung, als vielmehr auf Steurung der Unruhe und Empörung, und auf Wiederherstellung der Ruhe, wohlfolglich auf Ausübung und Vollstreckung des Obrigkeitlichen Amts, es ankommt; illæ enim causæ magis imperii, quam jurisdictionis sunt, quæ quæstionem facti coercendi magis, quam quæstionem juris concernunt; de CRAMER *in Syst. Proc. Imp. §. 224.*

Hiernächst 5.) wann obrigkeitliche Zwangsmittel nicht zureichen, das Directorium eines Ritter-Cantons, auf Ansuchen des Orts Obrigkeit, die Mittel der Reichs-Constitutions-mäßigen Manutenirung landesherrlicher Rechte gegen ungehorsame Unterthanen, nach Anleitung der Kayserlichen Wahl-Capitulation Art. 15. §. 8. mit Bestand gebrauchen kan; immassen einestheils unter der Benennung der Reichs-Ritterschaft nicht blos einzelne Glieder derselben, sondern eben sowohl das Corpus der Reichs-Ritterschaft und deren Cantonen begriffen sind, und daher dem

Directorio, welches die Rechte der Ritter-Cantonen ausübet, und selbst aus Mitgliedern der Reichs-Ritterschaft bestehet, dieselbe Befugniß um so mehr zustehet, als dasselbe überhaupt die Administration der Justiz zwischen den Gliedern ihres Cantons und ihren Unterthanen zu führen hat; Moser von Reichsständen und Reichs-Ritterschaft *Lib.* 3. *C.* 1. §. 74. *p.* 1318. anderntheils das Ansuchen der Orts-Herrschaft das Recht des Directorii ausser Zweiffel sezet, indem dasselbe hierunter die rechtliche Befugniß, welche dem gekränckten Mitglied der Reichs-Ritterschaft selbst gegen ungehorsame Unterthanen, nach Anleitung der Kayserlichen Wahl-Capitulation loc. cit. verstattet ist, ausübet, und ein diesem selbst erlaubtes Recht vollstrecket;

In mehrerem Betracht, daß 6.) ein Mitglied der Ritterschaft nicht allein das Recht hat, das Ritter-Directorium darum zu imploriren, und diese selbsteigene Befugniß durch dasselbe ausüben und vollstrecken zu lassen, immassen demselben auch die Assistenz eines benachbarten Reichsstandes zu erbitten, erlaubet ist, in gegenwärtigem Fall aber von einem Recht, welches die Reichs-Ritterschaft mit den Reichsständen gemein hat, die Frage vorwaltet; sondern auch das Ritter-Directorium,

ctorium, solches zu übernehmen, sowohl berechtiget, als schuldig ist, weil dasselbe kraft der Ritter-Ordnung loc. cit. den Gliedern ihres Cantons Hülfe und Beystand zu leisten, verbunden ist;

Und dann 7.) in gegenwärtigem Fall das löbliche Directorium des Ritter-Cantons Kocher, auf Ansuchen der Frau Generalin von Jungkenn, den erbetenen Beystand und Hülfe gegen deren aufrührische Unterthanen geleistet, hiebey zuförderst alle Mittel der Güte vorgekehret, an die Unterthanen die unterm 3. Nov. 1771. ertheilte Patentes ergehen, und zu deren Publication sie durch einen besonders abgeordneten Secretarium vorladen lassen; von diesen aber keiner, ausser einem einzigen, erschienen, vielmehr sie die darauf in loco publico affigirte Patentes freventlich abgerissen, mit dem von Gültlingen sich zusamen gethan, und die äusserste Renitenz und Bedrohungen der gewaltthätigen Behauptung ihres Ungehorsams bezeuget;

Eben so wenig sie auch 8.) durch die unterm 9. Nov. 1771. erfolgte Absendung des Gemünder-Commando zum Gehorsam sich bequemet, vielmehr in der bey dem von Gültlingen gehabten Versammlung, wie die Relation des Ritterbotten in Anlage Nr. 9. ergibt, sich bis aufs Blut wehren

ren zu wollen, mit einhelliger Stimme declariret; Solchemnach das Ritterschaftliche Directorium nicht allein bey der äussersten Hartnäckigkeit der aufrührischen Unterthanen, welche zu brechen, alle vorgekehrte Mittel fruchtlos gewesen, sondern auch bey der Gefahr einer grössern Unruhe, welche schon vor sich aus Zusamenrottirung ungehorsamer Unterthanen zu besorgen, hinlängliche Ursache gehabt, auf Ansuchen der Frau Generalin von Jungkenn die Assistenz des Durchlauchtigsten Crayß-Obristen, als welchem gedachte Frau Generalin ihr Anliegen auch selbst vorgeleget, zu requiriren, und durch erbettene militarische Hülfe die ungehorsame Unterthanen zum Gehorsam gegen ihre Orts-Herrschaft zu bringen;

Hieraus auch die vorangeführte Zweifel von selbst sich heben; indem ad 1.) die Ritter-Ordnung Art. 28. selbst dem Directorio den Auftrag gibt, seinen Mitgliedern auf deren Ansuchen gegen die sich auflehnende Unterthanen allen Beystand und Hülfe zu leisten, und die auf den Reichs-Gesezen beruhende Gründe die dazu bey öffentlicher Gefahr von benachbarten Reichsständen, und besonders dem Crayß-Obristen, nachgesuchte militarische Hülfe rechtfertigen;

Hier-

Hiernächst ad 2.) hiebey nicht sowohl von dem- von dem von Gültlingen begangenen Spolio, gegen welches die Frau Generalin von Jungkenn sofort sich selbst wieder in Besiz gesezt, sondern von dem Beystand gegen die wider ihre Herrschaft sich auflehnende Unterthanen die Frage vorwaltet;

Hiebey auch ad 3.) das geschehene Ansuchen der bedrängten Frau Generalin, welche mit eigener obrigkeitlichen Gewalt die Empörung ihrer ungehorsamen Unterthanen abzustellen, nicht vermocht, schon für sich den von dem Directorio geleisteten Beystand und Hülfe rechtfertiget, jedoch auch aus der über Wittwen und Waisen tragenden Ober-Vormundschaft zu der in der Ritter-Ordnung aufgetragenen- und nach Maasgebung der Kayserlichen Wahl-Capitulation vollstreckten Hülfsleistung ein besonderer Grund eintritt;

Als halten wir den Rechten nach dafür:

Daß, wie ein Directorium eines Ritter-Cantons für die Erhaltung der gestöhrten öffentlichen Ruhe und Sicherheit in seinem Canton, absonderlich aber bey Empörungen der Unterthanen gegen ihre Orts-Herrschaft, Sorge zu tragen, verbunden, so auch dasselbe in gegenwärtigem Fall der Frau Generalin von Jungkenn auf ihr geschehenes Ansuchen

suchen gegen ihre ausgetrettene und widerspenstige Unterthanen, bey allen vorher fruchtloß vorgekehrten ordentlichen Mitteln, und bey der aus ihrer Zusamenthuung besorglichen weitern Gefahr, manu forti, und besonders mittelst Requisition des Crayß-Obristen und die von demselben nachgesuchte Reichs-Constitutions-mäßige Hülfe, zu aßistiren, berechtiget gewesen.

Da das Commando des Crayß-Obristen an das Directorium gewiesen war, der zugegen gewesene Ritterschaftliche Herr Deputatus, Ritter-Rath und General-Lieutenant, Freyherr von Wöllwarth aber, samt dem ältesten Herrn Ritter-Rath, Freyherrn von Adelmann, den Ortsvorstand repräsentiret, und die Instruction mit dem von dem Durchlauchtigsten Crayß-Obristen abgeschickten Officier, in Zustand eines derer Herren Orts-Consulenten, concertiret; so entstehet die

Vierte Frage.

Ob die anwesende Herren *Directoriales* wegen Ausübung ihres Amts und dabey gebrauchter aller nur möglichen Mäßigung, zu einer Verantwortung und Ersaz der entstandenen Schäden,

oder gar Bestraffung, gezogen werden können? zumahl der Freyherr von Adelmann der Expedition selbst nicht beygewohnet, und dessen auf Freyherrlich-Adelmannischem Grund und Boden postirt gewesene Bauren von dem Husaren-Commando mit Gewalt und dem Säbel in der Faust, zur Aushülfe in den Wildenhof hinein gesprenget worden sind, Herr Ritter-Rath, Freyherr von Wöllwart, hingegen von dem *Directorio* und der Frau Generalin von Jungkenn, als Orts-Herrschaft, zur Dämpfung der Rebellion und des Ungehorsams der Jungkennischen Unterthanen geziemend erbetten worden ist.

Ob nun wohl 1.) der Herr Ritter-Rath, Freyherr von Wöllwarth, zu dieser Expedition, worinn die Beschädigungen sich ereignet, alle Anstalten und Vorkehrungen gemacht, und wie bey Schadens-Ersezungen auch sogar culpa levissima zu prästiren ist, *L. 44. D. ad L. Aquil.* so auch in einer nicht geschehenen Vorkehrung zu Abwendung aller Schäden, ein Grund der Beymessung gesezet werden;

Darneben 2.) dem Herrn Ritter-Rath, Freyherrn von Adelmann, entgegen stehen dürfte, daß derselbe zu dieser Expedition keinen Auftrag gehabt, und gleichwohl die Unterthanen seiner Herrschaft zu einer Postirung gebrauchen lassen, von welchen hernachmals ein nicht geringer Theil der Excesse mit-verübet worden;

Dannoch aber und dieweil 1.) der Freyherr von Wöllwart bey dieser Unternehmung, aus dem vom Ritter-Directorio dazu erhaltenen Auftrag, den zu Adelmannsfelden turbirten Ruhe- und Friedestand wieder herzustellen, gehandelt, derselbe auch unter dieser Eigenschaft, und als Ritterschaftlicher Deputatus, gleich Anfangs das an den von Gültlingen abgelassene und durch den Ritterbotten insinuirte Dehortatorium vom 9. Nov. 1771. ergehen lassen, und diesem darinn den vom Ritter-Directorio erhaltenen gemessenen Auftrag eröffnet, ihn nebst den rebellirenden Unterthanen zur Ruhe, Friede und Ordnung nicht allein mit der schon in Bereitschaft bey sich habenden militarischen Mannschaft anzuhalten, sondern auch mit einem von Serenissimo Würtembergico, als Crayß-Obristen, erwartenden Commando, seinen Auftrag ins Werck zu sezen;

Hiernächst 2.) das Ritter-Directorium

auf diesen Auftrag öffentlich sich bezogen, und in dem an den Herrn Herzog von Würtemberg gerichteten Schreiben vom 5. Nov. 1771. das nachgesuchte Assistenz-Commando dahin zu befehligen, gebetten, daß dasselbe „nach Anweisung des „zu Adelmannsfelden sich enthaltenden Herrn „Mit-Ritterraths von Wöllwarth sich zu denen „dienlich findenden Anstalten und Vorkehrungen „gebrauchen lassen solle;„

Und wie nun 3.) bey dieser aufgetragenen Expedition von dem Freyherrn von Wöllwarth ein mehreres nicht, als die mit dem Herzoglich-Würtembergischen Officier zu verabredende Instruction, und eine zur Sicherheit und Bedeckung deren Ausführung gemachte Vorkehrung abgehangen; so auch in Ansehung beyder Puncte etwas, so ihm zur Last fallen könnte, nicht vorgefallen;

Anerwogen, soviel 4.) erstere betrifft, der Freyherr von Wöllwarth mit dem abgeordneten Würtembergischen Officier, wie dessen ad Serenissimum erstatteter Rapport in Anlage Nr. 13. ergibt, derer zu treffenden Vorkehrungen halben den 15. Nov. zuförderst zu Hohenstadt ausführliche und bis in die Nacht daurende Deliberation gepflogen, zu derselben den Herrn Mit-Ritterrath, Freyherr von Adelmann, zugezogen, und darauf gedach-

gedachtem Officier eine Instruction dieses Innhalts gegeben, wie ihn obgedachter Rapport enthält: „Daß er sich den folgenden Tag nach „dem-nächst Adelmannsfelden gelegenen Wildenhof verfügen, und den von Gültlingen samt denen bey sich habenden von Jungkennischen rebellischen Bauren nochmahls erinnern solle, sich „gutwillig zu ergeben, die Bauren zu dimittiren, „und es auf keine Extremitäten ankommen zu „lassen, widrigenfalls man, gegen denselben Gewalt zu gebrauchen, sich gemüßiget finden würde, mit dem weitern Anhang, daß, dafern der „von Gültlingen, oder seine rebellische Bauren, „gar auf das Commando schiessen würden, derselbe alsdann mit Gewalt auf sie loßgehen, sich „der Person des von Gültlingen und derer ihm „benannten Rädelsführer bemächtigen, die übrigen aber in das Dorf Adelmannsfelden bringen, und ihrer Herrschaft wieder unterwerffen „solle;„

Solchemnach 5.) der Freyherr von Wöllwarth überall hierunter nach dem vom Ritter-Directorio erhaltenen Auftrag gehandelt, in dessen Ausführung den ältesten Herrn Mit-Ritterrath, Freyherrn von Adelmann, weil beyde des Orts Vorstand repräsentiret, zugezogen, über die Art

 und

und Weise der Ausführung zuförderst reifliche Deliberation gepflogen, dem Herzoglich-Würtembergischen Officier die erste und vornehmste Anweisung zum gütlichen Versuch, in der Abforderung der widerspenstigen Jungkennischen Unterthanen gethan, und nur auf den Fall, da gegen das Commando Gewalt gebraucht würde, die Gegengewalt, als das Extremum in executione, zu gebrauchen, die Instruction gegeben;

Hierunter aber 6.) derselbe alles mäßigende, was nur die Natur einer militarischen Assistenz leidet, beobachtet, hergegen die auf den äussersten Fall des gewaltsamen Widerstands zugestandene Gegenwehr, mit Rechtsbestand bewilligen können, da einestheils, Gewalt mit Gewalt zu vertreiben, in Reichs-Gesezen nachgelassen ist, *Ord. Cam. P. 2. Tit. 9. §. 2.* anderntheils der Freyherr von Wöllwarth in der aufgetragenen Vollstreckung der Reichs-Constitutions-mäßigen Manutenenz derer der Frau Generalin von Jungkenn zustehenden Landesherrlichen Rechten gegen aufrührische Unterthanen, begriffen gewesen, bey welcher, zu Dämpfung des Widerstandes, die Gewalt erlaubt ist; vi Capitulationis cæsareæ enim rebellis subditos vi pœnisque coercere permissum est,

G. L.

G. L. BOEHMER *de principe jus suum vi & armis tuente. §. 17.*

Hiernächst 7.) soviel die Veranstaltung betrifft, welche durch die in einer Entfernung von etlichen hundert Schritten angeordnete Postirung des Gemünder-Commando und der Adelmannischen Bauren geschehen, solche deshalb befugterweise verfüget worden, weil einestheils bey der von dem Crayß-Obristen geleisteten Assistenz, auch die Sicherheit und Bedeckung des abgesendeten Commando besorget werden müssen, und dazu, wie der vom Würtembergischen Officier erstattete Rapport ergibt, diese Postirung angeordnet worden, bevorab, dem erwachsenen Gerüchte nach, der von Onz seine Unterthanen, zu Unterstüzung der Absichten des von Gültlingen, aufbieten lassen wollen, anderntheils diese Postirung der Bauren auf Adelmannischen Grund und Boden geschehen, wo das Herrschaftliche Recht den Freyherrn von Adelmann zu dieser Verfügung gerechtfertiget, da solche blos auf eine Sicherheit, und auf eine Bedeckung im Nothfall, abzwecken sollen, auch die Umstände selbst, daß sie blos in der Ferne, und etliche 100. Schritt vom Wildenhof, und überdem unbewaffnet Posto genommen, die Absicht dieser Bedeckung erhärten;

Und wie nun 8.) die angeführte Vorkehrungen und Anstalten rechtserlaubterweise geschehen, so hergegen der ungleiche Erfolg durch den unbedachtsamen Widerstand des von Gültlingen, welcher die bey sich beherbergte von Jungkennische Unterthanen heraus zu geben, sich geweigert, und durch die aus dem Wildenhof, mittelst des ersten Schusses, erfolgte Thätlichkeit verursachet, und dadurch die gewaltsame Gegenwehr des Würtembergischen Commando veranlasset worden; dieses aber zu verhüten, in der Macht und Vermögen der Herren Directorialen nicht gestanden, vielmehr dieser unter der militarischen Execution erwachsene eventus, da er aus dem ungerechten Widerstand der widerspenstigen Unterthanen und des von Gültlingen originiret, diesen allein zur Last fällt, hergegen in Ansehung der Herren Directorialen als ein casus fortuitus anzusehen; Eventum vero in negotio gerendo spectare non oportet, *L. 10. §. ult. D. de negot. gest.* & casum fortuitum negotium gerentes præstare non tenentur, *L. 22. C. de negot. gestis.*

Und 9.) eben sowohl der Erfolg, daß die zu anderen Absichten postirt gewesene Adelmannische Bauren von ihrem Posto abgezogen sind, von dem Freyherrn von Adelmann nicht verhütet werden

den können, da jene von einigen vom Husaren-Commando mit Gewalt, und mit dem Säbel in der Faust, zur Beyhülfe beyzutretten, genöthiget worden, und der Freyherr von Adelmann bey der Expedition nicht zugegen gewesen, mithin, wann auch gedachte Bauren darauf Excesse begangen, dennoch dabey einiger Grund der Beymessung auf Seiten desselben nicht eintritt; Facta aliena vero alteri imputari non possunt, GROTIUS *de J. B. & P. Lib. 3. C. 2. n. 1.* STRYK *de imputat. facti alieni. C. 1. n. 21.*

Und wie nun hieraus die vorangeführte Zweifsel von selbst sich erledigen, so hergegen aus der Sache Beschaffenheit sich ergibt, daß diese militarische Hülfe gegen die sich auflehnende ungehorsame Unterthanen auf eine rechtserlaubte Weise unternommen worden, der Freyherr von Wöllwarth zu deren Vollstreckung, sowohl vom Ritter-Directorio, als von der Frau Generalin von Jungkenn, den Auftrag gehabt, derselbe auch in der Art der veranstalteten Expedition alle Vorsicht, welche sowohl die Natur des Geschäfts, als die erforderte Sicherheit des aßistirenden Commando, mit sich gebracht, angewendet, und dazu auch den Herrn Mit-Ritterrath, Freyherrn von Adelmann, eben deshalb, weil er mit ihm des Orts Vorstand

repräsentiret, zu reiflicher Rathspflege zugezogen, hergegen die dabey erfolgte widrige Vorfälle aliunde, und aus dem widerrechtlichen Widerstand der ungehorsamen Unterthanen, und des sie beherbergenden von Gültlingen, originiret, solche aber zu verhüten, in keines Directorialis Macht und Vermögen gestanden, folglich bey ihnen kein Grund einer Beymessung übrig verbleibet;

Als gehet unsere rechtliche Meynung dahin;

daß die anwesende Herren Directoriales wegen Ausübung ihres Amtes, und dabey gebrauchter aller möglichen Mäßigung zu keiner Verantwortung und Ersaz der entstandenen Schäden, am wenigsten aber zu einer ganz unerfindlichen Bestraffung, gezogen werden können.

Fünfte Frage.

Ob nicht Herr von Gültlingen *in casu substrato* als *spoliator & invasor rei alienæ*, der sich des von Jungkennischen Schlosses, und dazu gehörigen Güther und Waldungen, bemächtiget, den Jungkennischen Beamten alsogleich arretiret, die fremde Unterthanen ihrer rechtmäßigen Herrschaft *mali-*

malitiose abstrahiret, und dieselbe, mittelst Adhibirung eines sein Amt mißbrauchenden *Notarii*, nahmens Bergmann, zu einem Meineyd verleitet, sich aber *propria auctoritate* eigen gemacht hat, mithin als ein Landzwinger und Befehder, überall aber als Hauptursächer der entstandenen öffentlichen Unruhen, anzusehen?

Ob nun wohl 1.) der von Gültlingen zu Beschönigung des ergriffenen Besizes an dem von Jungkennischen Antheil von Adelmannsfelden in Actis angeführet, daß, weil die Frau Generalin von Jungkenn, ohne ihm zuvor gedachten Antheil zum Kauf anzubieten, mit dem Freyherrn von Rackniz in Verkauf sich eingelassen, gedachter Antheil aus den Familien-Verträgen de An. 1754. ihm ipso jure acquiriret worden sey, und derselbe dahero, um einem Fremden in dem Besiz zuvor zu kommen, in denselben eigenmächtig sich zu sezen, vermocht;

Daß ferner 2.) nach einmahl ergriffenem Besiz, derselbe die Befugnisse, welche einem Besizer in dessen Manutenenz zustehen, genossen, und deshalb in den Besiz des Guths und des Rechts über die in Pflicht genommene von Jung-

kennische

kennische Unterthanen sich zu schůzen, berechtiget gewesen;

Insonderheit aber 3.) desselben Unternehmen nicht sofort für einen Landfriedens-Bruch zu halten, weil nicht eine jedwede Verbindung, so coadunatis hominibus geschiehet, und eine damit verknüpfte Unruhe, ein crimen fractæ pacis publicæ ausmachet, sondern dazu insonderheit ein dolus, oder gefährliche Absicht, feindselig zu handeln, erfordert wird; cum animus offendendi & lædendi ad pacifragium requiratur, de CRAMER *in Syst. Proc. Imp. §. 811.* hergegen die juris sui tuendi caussa unternommene Thathandlungen dagegen eine Entschuldigung abgeben; DECKHER *in Vindic. ad* BLUMII *Proc. Cam. Tit. 29. §. 48. 49.*

Und da überdem 4.) derselbe bey der Besiznehmung keine Gewalt gebrauchet, auch sonst mit den versammelten Bauren gewaltthätige Handlungen nicht unternommen, vielmehr die Aeusserungen nur auf eine zu unternehmende äusserste Wehre und Defensionem gerichtet, deshalb auch schon das Conclusum Judicii Imp. Aulici Martis 12. Dec. 1771. dahin gerichtet worden: daß aus den angebrachten Umständen sich nicht erzeige, daß ein crimen fractæ pacis publicæ, oder sonstiges ad inqui-

inquisitionem criminalem qualificirtes factum, auf Seiten des von Gültlingen begangen worden sey;

Daraus 5.) daß die Reichs-Geseze, so gegen diejenige eintretten, welche fremde Unterthanen zum Ungehorsam verleiten, und gegen ihre Landesherrschaft in Schuz nehmen, gegen denselben in Anwendung nicht zu bringen, die Folge erwachsen dürfte:

Dieweil aber dennoch 1.) die von dem von Gültlingen unterm 22. Oct. 1771. eigenmächtig unternommene Occupation des der Frau Generalin von Jungkenn zuständigen Antheils an der Herrschaft Adelmannsfelden, in Ansehung dessen, daß sie wider Wissen und Willen der Frau Generalin von Jungkenn geschehen, und die annoch gegen sie in Eyd und Pflicht stehende Unterthanen von ihm eigenmächtig in Pflicht genommen worden, die volle Eigenschaft eines Spolii hat, und der Herr von Gültlingen unter diesem Unternehmen als ein invasor prædii alieni anzusehen; qui enim alienas possessiones sua auctoritate usurpat, pro prædone & invasore rei alienæ habetur; *L. 11. C. unde vi. L. 7. L. 10. C. eod.*

Dar-

Darwider auch 2.) demselben der des Vorkaufs halben gemachte Zuspruch nicht zu statten kommt, indem dieser von der Frau Generalin von Jungkenn nicht einmal in Streit gezogen, vielmehr von derselben der mit dem Herrn von Racknitz geschlossene Kauf ihm schriftlich angezeiget, und in Ansehung des Näherrechts seine Erklärung begehret worden, gleichwohl derselbe, ohne Erlegung des Kauff-Preises, wie solches die Natur des Vorkaufs erfordert, de CRAMER *Obs. jur. Tom. I. Obs. 24.* und ohne die von der Eigenthümerin bewilligte Ablieferung abzuwarten, sofort in den Besiz eigenmächtig sich gesezet, und hierunter eigene Gewalt gebrauchet; vis enim est etiam tunc, quoties quis id, quod deberi sibi putat, non per judicem reposcit; *L. 13. D. Quod metus caussa.*

Am wenigsten 3.) das Angeben des ipso jure acquirirten Güther-Antheils einen Schein Rechtens vor sich hat, da überhaupt ohne gesezliche Verordnung weder etwas ipso jure acquiriret, noch auch sonst deshalb an den ipso jure acquisitis die possessio ipso jure erlanget wird, *L. 23. pr. D. de acq. & amitt. poss.* in gegenwärtigem Fall aber die Frau Generalin dadurch, daß sie über ihren Antheil an Adelmannsfelden blos einen Kaufs-

Con-

Contract, und zwar salvo jure protimiseos, und unter der deshalb geschehenen Anzeige, geschlossen, nicht gegen die pacta familiæ, sondern vielmehr durch die davon, behuf des Vorkaufs, geschehene Anzeige denen gemäß gehandelt, und ein mehreres die Natur des Vorkaufs- und Näherrechts nicht mit sich bringet, noch weniger dieses dem Eigenthümer die Befugniß, darüber mit einem Fremden einen Kauff-Contract einzugehen, benimmt; retractus gentilitius enim non ita accipiendus est, quasi alienationem nullam redderet, sed ut proximis heredibus vel agnatis res offerenda primo sit, an pro eodem pretio redimere velint; PUFENDORF *Obs. jur. Tom. II. Obs. 4. §. 1.*

Hiernächst 4.) der von Gültlingen bey diesem Spolio es nicht bewenden lassen, sondern, nachdem die Frau Generalin von Jungkenn in continenti wiederum in den Besiz ihres Herrschaftlichen Schlosses sich gesezet, und die Landesherrliche Rechte über ihre Unterthanen durch die ergangene Amts-Befehle auszuüben, fortgefahren, derselbe ihren Unterthanen in dem bezeugten Ungehorsam allen Vorschub gethan, und diese in der Rotte, in welche sie sich zu Behauptung der Widerspenstigkeit zusamen gethan, in Schuz,

Behau-

Behausung und Herberge in seinen Wohnsiz genommen, ihnen einen Sold täglich gereichet, und, das äusserste abzuwarten, sie angefrischet;

Gleichwohl 5.) die Reichsgeseze ernstlich untersagen: „ daß keiner des andern Unterthanen „ abziehen, oder zum Ungehorsam wider ihre „ Obrigkeit bewegen, oder dieselben, ohn gemeldter ihrer Obrigkeit Wissen und Willen in Schuz „ und Schirm nehmen solle. „ Landfrieden vom Jahr *1548.* §. *1.* daß ferner „ keine „ Obrigkeit des andern ausgetrettene Unterthanen „ hausen, herbergen, unterschleiffen, äzen, tränken, noch in andere Wege enthalten oder fürschieben solle; „ Reichs-Abschied *de Anno* *1555.* §. *45.*

Auch 6.) dergleichen Unternehmen dem Landfriedensbruch dadurch sehr nahe kommt, weil es ein in diesem sonst liegendes Factum enthält; Ad casus enim fractæ pacis publicæ refertur, si quis alteri subditos suos abstrahat, aut ad inobedientiam adversus suos dominos concitet, sive illos inscio atque invito magistratu contra morem majorum in patrocinium clientelamve suscipiat; BLUM *in Proc. Cam. Tit. 29. n. 16.* de CRAMER *in Syst. Proc. Imp.* §. *823.*

Und

Und wann gleich 7.) der gegenwärtige Fall von einer zum Verbrechen sich qualificirenden Verlezung des Landfriedens darinn sich unterscheidet, daß dabey theils eine Gewaltthat nicht concurriret, theils Anzeigen eines solchen doli, als zum crimine erfordert wird, dabey nicht eintretten, und dahero, nach denen in causa fractæ pacis publicæ vom Cammer-Assessor von **Cramer** in Nebenstunden *P. 22. Obs. 1.* bemerckten Schwürigkeiten, hiebey etwas criminelles, wie in den Zweiffels-Gründen schon angeführet ist, sich nicht veroffenbaret;

Dennoch 8.) alle diese vorangeführte Unternehmungen, wann sie auch ohne Gewaltthat geschehen, in vorangeführten Reichs-Gesezen überhaupt verbotten, und an und für sich widerrechtlich sind, und wie deshalb alle unziemliche Verbindnisse, Verstrickungen und Zusamenthuungen der Unterthanen, so gegen Stände, und die von der Reichs-Ritterschaft, unternommen werden möchten, in Kayserlicher Wahl-Capitulation *Art. XV. §. 6.* verpönet sind, so auch diejenige, so solche Verstrickung und Zusamenthuung der Unterthanen gegen ihre Landesherrschaft, wie von dem von Gültlingen geschehen, anstifften, hegen, und derselben durch Behausung und Aufwieg-

wieglung allen Vorschub leisten, in einem weit stärckeren reatu stehen, und gleichwohl diese von demselben unternommene Begünstigungen der Ursprung aller erfolgten Unruhen sind;

Hierwieder auch 9.) das Vorwenden, daß er die von Jungkennische Unterthanen als seine eigene gehuldigte Unterthanen betrachtet, zu einiger Entschuldigung nicht gereichen mag, indem dieses eigenmächtige Unternehmen, daß er diese wider der Frau Generalin von Jungkenn Wissen und Willen, und ohne daß dieselbe sie ihrer Unterthänigkeits-Pflicht entlassen, in Eyd und Pflicht genommen, das im Landfrieden vom Jahr 1548. §. 1. verpönte Factum, welches durch Abziehen fremder Unterthanen begangen wird, nicht allein enthält, sondern auch dadurch sträflicher wird, daß es mit Verleitung der Unterthanen zu einem offenbar begangenen Meineyd verknüpft ist; wohlfolglich dieses in seiner Wurzel widerrechtliche Unternehmen die darauf beruhende weitere Begünstigungen des von Gültlingen nicht rechtfertigen mag; bevorab ohnedem die Geseze einer per spolium erlangten detentioni keine Rechte beylegen, vielmehr versehen, quod possessio, quam quis vi & clam habet, ei non debeat proficere, *L. 1. ff. ult. D. Uti possidetis.*

Da-

Dahergegen 10.) die Frau Generalin von Jungkenn, der in ihrer Abwesenheit geschehenen Entsezung ohnerachtet, nicht allein im Rechtsverstande und in Ansehung aller den Rechten nach ihr zustehenden Befugnissen in dem Besiz ihres Guths geblieben; si quis enim propria alterius auctoritate, ideoque vi, dejectus est de possessione, perinde haberi debet, ac si possideret, *L. 17. D. de acq. & amittenda possess.* STRUV *in Synt. jur. civ. ex. 42. §. 8.* siquidem possessio, quæ vacua non est, non acquiritur, sed turbatur ingressu vel instrumento notarii, COCCEJI *Tom. II. resp. 699. n. 13. 14.* FRID. ULR. PESTEL *de effectu possessionis nondum vacuæ a statu imp. apprehensæ §. 7.* sondern auch dieselbe sofort nach erlangter Wissenschaft dieses Eingriffs in den Besiz ihres Herrschaftlichen Schlosses sich wieder gesezet, die obrigkeitliche Rechte über ihre Unterthanen durch die an sie gestellte Befehle fortgesezet, und durch ausgewürkte Directorial-Befehle unterstüzet;

Als erhellet hieraus überall so viel:

daß der Herr von Gültlingen, in Ansehung des in Frage stehenden Falles, als ein spoliator und invasor rei alienæ anzusehen, und wenn gleich, vorkommenden Umständen

nach, besonders bey ermangelndem gewaltthätigem Ueberfall, die Eigenschaften eines Landzwingers und Befehders hiebey die Anwendung nicht leiden, dannoch derselbe insonderheit dadurch, daß er fremde Unterthanen durch abgelistigte meineydige Huldigung von ihrer Herrschaft ab- und an sich gezogen, und darauf in ihrer Widerspenstigkeit den grösten Vorschub geleistet, widerrechtliche und durch die Reichsgeseze verpönte Handlungen unternommen, und dadurch überall für die Hauptursache der entstandenen öffentlichen Unruhen zu halten.

Sechste Frage.

Ob der Herr von Gültlingen, da er allenthalben *in re quam maxime illicita*, die in den Reichs-Gesezen so hoch verpönet ist, versiret hat, samt den abtrünnigen, rebellischen und ungehorsamen Unterthanen, alle daraus entstandene Folgen sich selbst beyzumessen habe, und diese denenselben lediglich und allein zuzuschreiben, sofort auch, die bey dem Vorgang auf dem Wildenhof vom 16. Novembr. 1771. erlittene

Schäden selbst zu tragen, schuldig und gehalten seyen?

Wiewohl nun bey dem in Frage stehenden Vorfall, in Ansehung des dabey vorfallenden modi, diese Zweiffel entstehen, daß

1.) die oftgedachte Expedition nicht blos gegen ungehorsame Unterthanen, sondern zugleich gegen ein Mitglied der Reichs-Ritterschaft, und zugleich auf einem, diesem zugehörigen Wohnsiz, unternommen worden, und sonst bey der sebsteigenen Manutenirung Herrschaftlicher Rechte über Unterthanen, daß solche innerhalb des Gebiets geschehe, nach der Analogie der Rechte zum voraus zu sezen;

Daß ferner 2.) wann in dem gefallenen ersten Schuß das initium pugnæ zu suchen, der Herr von Gültlingen beständig zu behaupten suchet, daß solcher aus dem Wildenhof nicht erfolget, hiebey auch auf Aussagen der im Gegenbericht angeführten Zeugen sich bezogen;

Endlich 3.) bey dem Vorfall verschiedene Excesse vorgefallen sind, und weil diese an und für sich keine Rechtfertigung leiden, daraus wenigstens ein Grund der Entschädigung hergeleitet werden dürfte;

Dannoch aber und dieweil 1.) der Herr von Gültlingen durch das unternommene widerrechtliche

Spolium, besonders aber durch die Abziehung fremder Unterthanen, durch deren zur Auflehnung und Widerspenstigkeit gegen ihre Landesherrschaft geschehene Verleitung, und dadurch, daß er zusamenrottirte Unterthanen in Schuz und Behausung genommen, und sie ihrer Herrschaft vorenthalten, offenbar in re illicita versiret;

Hergegen 2.) die Frau Generalin von Jungkenn in dem Fall der Reichs-Constitutions-mäßigen Manutenirung ihrer Landesherrlichen Rechte gegen ihre ungehorsame, abtrünnige und ausgetrettene Unterthanen gestanden, und bey deren Ausübung den rechtserlaubten Beystand und Hülfe des Ritter-Directorii und des Crayß-Obristen gebrauchet;

Dabey auch 3.) von dem von Gültlingen ein mehrers nicht, als daß er die ausgetrettene- und in dem Wildenhof sich zusamen gethane- und von ihm beherbergte Unterthanen entlassen und dimittiren solle, mit Bestand Rechtens, und nach Vorschrift des Reichs-Abschiedes *de Anno 1555. §. 46.* in Güte gefordert, und darauf auch dem Würtembergischen Officier die Instruction hauptsächlich und ausdrücklich ertheilet worden;

Gleichwohl 4.) die Reichsgeseze gegen diejenige, so ausgetrettene und zusamenlaufende ungehor-

horsame Unterthanen in Schuz gegen ihre Obrigkeit nehmen, und sie hausen und herbergen, gleiche Rechte, als gegen die ausgetrettene Unterthanen selbst, sezen, Reichs-Abschied *de Anno* 1555. *cit.* §. 46. *in f.* und daher diejenige Rechtsmittel, welche gegen ausgetrettene ungehorsame Unterthanen, um sie wieder zum Gehorsam zu bringen, verstattet werden nach den Reichs-Constitutionen auch gegen deren sogenannte Enthalter, unter Beystand des Crayß-Obristen, dem bedrängten Theil um so mehr zu statten kommen, als die Reichs-Geseze, die Hülfe des Crayß-Obristen gegen aufrührische Unterthanen anzuruffen, *in cit. Rec. Imp. de Anno* 1555. §. 51. & 58. verstatten;

Ferner 5.) der Wildenhof sowohl unter dem Directorio des Reichs-Ritterschaftlichen Cantons, als unter demselben Crayß gelegen ist, und daher von dem Ritterschaftlichen Directorio, kraft der demselben obliegenden Handhabung der Ruhe und Friedens in dem Canton, und des ihren bedrängten Mitgliedern gegen ungehorsame Unterthanen zu leistenden Beystands und Hülfe, sowohl auch von dem Crayß-Obristen, die erbettene Assistenz daselbst mit Bestand geleistet worden;

Und wie nun 6.) der von Gültlingen dem nahmens des Ritterschaftlichen Directorii und des

Crayß-Obristen an ihn gelangten rechtlichen Begehren, die bey ihm versammlete von Jungkennische Unterthanen zu dimittiren, sich zu fügen schuldig gewesen; so hergegen derselbe den deshalb am Tage des Vorfalls von dem Würtembergischen Officier gethanen Vorstellungen und Bitten, ohnerachtet auch der bey ihm sich aufhaltende Regierungs-Advocat Reynitzsch laut Anlage des Berichts Nr. 17 $\frac{2}{+}$ diese durch äusserste Warnung unterstützet, nicht Plaz gegeben, und eben sowohl die bey ihm versammlete Unterthanen, nach Maasgebung der gedachten Anlage, den Wildenhof aufzumachen, sich geweigert, und darauf aus dem Wildenhof der erste Schuß auf das Husaren-Commando geschehen, wie sowohl die in den Anlagen des Berichts enthaltene Zeugnisse, als auch die Aussagen von 28. Zeugen *ad Int. 24. in Rotulo Nr. 31. Act.* erhärten;

Solchemnach 7.) durch solche Thätlichkeit das Husaren-Commando in den Fall der erlaubten Gegenwehr gekommen; Cum adversus periculum naturalis ratio permittat se defendere, *L. 4. D. ad Leg. Aquil. L. 45. §. 4. D. eod.* und bey dem dadurch abgenöthigten Einbruch in das Hauß diejenige Unordnung erwachsen, welche zu verhüten und zu hemmen, in der Macht

und

und Vermögen derjenigen, so hiebey die Obsicht geführet, nicht gestanden; Ejusmodi enim casus, qui sine culpa accidunt, utpote tumultus, a nemine præstantur. *L. 23. D. de reg. jur.*

Und dann 8.) auch hierbey in rechtlichen Betracht zu ziehen, daß, da die zu Abwendung und Dämpfung des von dem von Gültlingen unternommenen gewaltsamen Widerstands angewendete Gewalt mit Rechts-Bestand geschehen, auch schon die Eigenschaft der erlaubten Gewalt eben deßhalb, weil deren Grenzen unter einer Gefahr zu bestimmen, und ein durch Schüsse und Gefahr in Hize gesetztes Commando in Grenzen zu halten, unmöglich ist, die Beymessung der dabey vorfallenden Unordnungen ausschliesset, und auch deßhalb in dem Fall eines gebrauchten ungerechten Widerstands in Rechten versehen ist: quod si magistratus adversus resistentem violentius quid fecerit, lege Aquilia non teneatur; *L. 29. §. 7. in f. D. ad Leg. Aquil.* LAUTERBACH *in Coll. theor. pract. Lib. 9. Tit. 2. §. 14.* VOETIUS *in Comm. ad Pand. Lib. 9. Tit. 2. §. 15.*

Dahergegen 9.) solche Beschädigungen dem von Gültingen, weil er theils in re illicita versiret, theils einen ungerechten Widerstand, zu welchem

er durch die verschiedene vorhero in Anlagen des Berichts *N.* 7. *&* 9. geschehene Aeusserungen sich angeschicket, vorsezlich, und mit der äussersten Unbedachtsamkeit, durchzusezen gesuchet, und von seiner Seite die erste Thätlichkeiten erfolget, selbst zur Last fallen; Quod quis enim sua culpa damnum sentit, non intelligitur damnum sentire; *L. 203. D. de reg. jur.*

Wohlfolglich auch 10.) demselben kein Recht, eine Entschädigung zu suchen, zustehet; Actio enim ei negatur, penes quem culpa resídet, veluti cum prior percusserit, *L. 52. §. 1. in f. D. ad L. Aquil.* die bey dem Vorfall erwachsene Schäden aber, in Ansehung des Ritter=Directorii, als zufällige Beschädigungen anzusehen, uud in Ansehung desselben keine Beymessung leiden; Nulla vero actione coerceri potest damnum solo casu fortuito sine culpa datum, VOETIUS *in Comm. ad Pand. Lib. IX. Tit. 2. §. 29.* Hiebey auch der

ad 1.) angebrachte Zweifel aus den Entscheidungsgründen sub N. 3. 4. & 5. sich erlediget;

Ferner ad 2.) die negative Aussagen der im Gegenbericht angezogenen Zeugen, nach denen bey der folgenden Frage angeführten Gründen, gegen die

die bestimmte Zeugnisse, daß der erste Schuß aus dem Wildenhof gefallen, nichts vermögen; Endlich

ad 3.) bey einer gesuchten Entschädigung den Schaden anzuführen, nicht genug ist, sondern dieser auf des andern Schuld gegründet werden muß, *L. 5. §. 1. D. ad L. Aquil.* VOETIUS *loc. cit. §. 20.* Licet enim damnum sit apertum, tamen quia non aliter ad illud refundendum tenetur reus, quam si culpa ejus datum fuerit, hujus requiritur probatio, maxime si pro defensione juris sui quid factum, ex quo damnum exortum esse, alter conqueritur; MEVIUS *P. 5. Dec. 365.*

Und daher ein bey erlaubten Handlungen vorfallender Exceß anders nicht, als wann auch bey diesem eine eigene Schuld hinzutritt, einer Beymessung unterworfen ist, VOETIUS *loc. cit. §. 15.* hergegen Excesse, so durch Zufälle und durch andere verursachet werden, und welche man mit aller Vorsicht zu verhindern, nicht vermocht, unter die Casus gehören, qui sine culpa contingunt, & a nemine præstantur; *L. 23. D. de reg. jur.*

Als ergibt aus allem diesem sich die rechtliche Folge:

Daß, da der Herr von Gültlingen besonders durch die in den Reichs-Gesezen so hoch verpönte

pönte Behausung und Beherbergung fremder bey ihm sich zusamen gethaner Unterthanen, und sonst überall, in re illicita versiret, derselbe sowohl, als die gegen ihre Landesherrschaft sich auflehnende Unterthanen, alle daraus entstandene Folgen sich selbst beyzumessen, und lediglich allein ihrem eigenen widerrechtlichen Verfahren zuzuschreiben haben, und dieserwegen die bey dem Vorgang auf dem Wildenhof vom 16. Nov. 1771. erlittene Schäden selbst zu tragen, gehalten sind.

Siebende Frage.

Ob dem *Directorio* und des Crayß-Obristen Commando nicht mehr Glauben beyzumessen sey, als den rebellischen Jungkennischen Unterthanen, die *in propria causa* und *in proprio delicto* versiret?

Wiewohl nun 1.) die gegenwärtige Sache, auch in Ansehung des Directorii sowohl, als des Crayß-Obristen Commando, dessen Verfahren bey dem Vorfall vom 16. Nov. 1771. auf der Erörterung beruhet, pro caussa propria gehalten;

Hergegen 2.) die Jungkennische Unterthanen in Ansehung dessen, daß sie wieder zur Pflicht gegen

gen ihre Herrschaft angewiesen sind, und gegen den von Gültlingen in keiner Verbindung vorjezt stehen, als zuläßige Zeugen geachtet werden dürften;

Dieweil aber dannoch 1.) das Ritter-Directorium in dem der Frau Generalin von Jungkenn gegen ihre Unterthanen geleisteten Beystand und Hülfe, zu Folge des durch die Ritter-Ordnung auferlegten Amts, gehandelt, dergleichen Angelegenheiten aber nicht caussæ propriæ sind; Caussæ enim propriæ non sunt, quas quis non suo nomine, sed ratione officii publici, tractat, GAIL *Lib. 1. Obs. 39. n. 4.* H. COCCEJI *de jud. in caussa propria §. 9.* vielmehr dasselbe in Vollstreckung dessen, so die Amtspflicht betrift, præsumtionem juris vor sich hat, *C. 6. x. de renunciat. C. 13. x. de præscriptionibus.*

Hiernächst 2.) die von beyden Officiers des Husaren- und des Gemünder-Commando an ihre Obern erstattete Rapports, in dem aufgetragenen und geleisteten Dienst erstattet worden; Officiali publico vero de re, ad officium suum pertinente, testificanti, etiam sine jurejurando tantum, quantum uni testi, creditur; LEYSER *ad Pand. Spec. 288. m. 3.*

Ferner

Ferner 3.) die unterm Commando des Crayß-Obristen gestandene Husaren deshalb, weil sie auf Befehl gehandelt, so wenig einiger Verantwortung, als einem Verdacht ausgesezet sind, und deren eydlichen Aussagen in rotulo Nr. 31. Act. in Ansehung ihres bestimmten Zeugnisses, eigener Wissenschaft, und des in so starcker Zahl übereinstimmenden Zeugnisses, die Gründe einer richtigen Aussage vor sich haben;

Da hergegen 4.) die Jungkennische Unterthanen dadurch, daß sie ihren Unterthänigkeits-Eyd gebrochen, und gegen ihre angebohrne Herrschaft sich aufgelehnet, des Meineyds und des Aufruhrs sich schuldig gemacht, mithin sowohl wie perjuri, als criminosi, keinen Glauben verdienen; Testimonium enim ejus, cui opponitur crimen, reprobatur tam in caussa criminali, quam civili; *C. 54. x. de testib.*

Ueberdem 5.) der von ihnen im Wildenhof unternommene Widerstand ihre eigene sträfliche Handlung, mithin caussam propriam, betrift; Nullus vero idoneus testis in re sua intelligitur; *L. 10. D. de testib.*

Darneben 6.) ihr Angeben, daß aus dem Wildenhof weder der erste Schuß, noch auch überhaupt ein Schuß erfolget, ein testimonium negati-

gativum enthält, welches gegen die Aussagen so vieler Zeugen, die den aus dem Wildenhof erfolgten ersten Schuß aus eigener Wissenschaft bezeuget, ohnedem von keiner Würckung ist; Testimonium enim simpliciter negativum plane testimonium non est, sed is, qui unum testem affirmantem pro se habet, plus probat, quam is, qui decem negantes; LEYSER *Spec. 286. Med. 2.*

Als erhärten die angeführte Rechtsgründe:

daß dem Directorio und des Crayß-Obristen Commando ein mehrerer Glauben mit desto grösserem Bestand beyzulegen sey, als die ungehorsame Jungkennische Unterthanen bey diesem-ihre eigene sträfliche Begünstigung betreffenden Vorfall, den Rechten nach, keinen Glauben verdienen.

Alles von Rechts wegen.

Urkundlich mit unserem Insiegel besiegelt.

L. S.

Ordinarius, Senior und sämtliche Assessores der Juristen-Facultät, auf der Königlich-Großbritanischen und Churfürstlich-Braunschweig-Lüneburgischen Georg Augustus Universität zu Göttingen.

Mense Julio 1773.

In-

Inscriptio.

Den Hochwohlgebohrnen Herren, der Römisch-Kayserlichen Majestät Räthen, und Einer Ohnmittelbaren Freyen Reichs-Ritterschafft in Schwaben, Orts am Kocher, erbettenen Hauptmann, Ritter-Räthen und Ausschuß.

Unseren Vielgünstigen und Hochgeehrtesten Herren.

Eßlingen.

Nach-

Nachricht an das Publikum.

In denen vermischten Nachrichten von Reichs-Ritterschafftlichen Sachen, Seite 353. u. f. hat Herr Etats-Rath Moser Herrn Prof. Rudolphs zu Erlangen Vindicias territorialis poteſtatis adverſus Exemtiones Nobilium beurtheilet; in welchem Auffsaz nicht die geringste Personalien von Herrn Rudolph vorkommen, als daß seine Stärcke nicht in der Geschichte zu bestehen scheine: (welches doch wohl nichts injurioses ist!) übrigens aber sind die Schreibart und die Realien der Schrifft von der guten und mangelhafften Seite vorgestellet und am Ende der Schluß gemacht worden: Daß diese Schrifft zwar als eine gelehrte, nicht aber gründliche, am allerwenigsten unpartheyische, paßiren könne.

Dieses ist so übel aufgenommen worden, daß es die ganze Sammlung hat entgelten

 müssen,

müssen, und mit derselbigen auch ich: dann in denen Erlangischen gelehrten Anmerckungen ꝛc. von 1774. S. 83. lieset man eine Beurtheilung besagter vermischter Nachrichten, worinn es unter anderem heisset:

Die Proben, welche der von dem Herrn C. R. Moser so sehr herausgestrichene Herr Secr. Mader von seiner Wissenschafft hier abgeleget hat, sind äusserst elend. Von ihm ist die S. 216. befindliche Untersuchung von der Reichs-Ritterschafft Fähigkeit zu Bekleidung der Reichs- und Krayß-General-Stellen, welche er selbst eine **genauere Prüfung** nennet, ob gleich im übrigen an dieser Fähigkeit noch niemand gezweiffelt hat. Bisher nemlich hat man gewußt, daß derjenige, welcher in keinem Reichs-Geseze ausgeschlossen, und sonst ein tapferer Kriegsmann ist, mithin auch Personen von der Reichs-Ritterschafft, die Fähigkeit zu den besagten Stellen besizen. Und das ist auch der ganze Innhalt der Maderischen genaueren Prüfung; nur daß er zwey ohnehin bekannte

kannte Beyspiele anführt, wovon jedoch das eine von 1703. ist, obschon die jezige Verfassung der Reichs-Generals-Stellen, nach dem §. 1. erst im Jahr 1727. aufgekommen ist. Auf diesen Schlag kan Herr M. nun wohl noch viele genauere Prüfungen anstellen; z. E. über die Frage: Ob ein Cathol. Mitglied der Ritterschafft eine Evang. Person heurathen dürfe? Man sage nur: In den Reichs-Gesezen ists nicht verboten, Exempel sind auch da: und so ist die genauere Prüfung in Maderischer Gestalt vollendet. Spricht jemand: quis unquam dubitavit? Nichts daran gelegen. Man hat doch eine Weile etwas geschrieben.

Hierwieder aber mögen billige Leser folgendes erwegen:

1. Allen, welche in der Staats-Verfassung unseres teutschen Reichs nicht grosse Ignoranten sind, ist bekannt, daß es mit denen Reichs-General-Stellen diese besondere Bewandniß hat, daß a.) selbige meistentheils

zu allen Zeiten, im Krieg und Frieden, mit regierenden oder doch nachgebohrenen Herrn aus Reichs-Fürst- und Reichs-Gräflichen teutschen Häusern besezet werden; wie denn b.) seitdeme das teutsche Reich stehet, und man Reichs-General-Feldmarschalle hat, biß auf den heutigen Tag noch keine einige Person eine Reichs-General-Feldmarschallen-Stelle erhalten hat, als ein regierender Reichs-Fürst, oder doch ein Prinz aus einem solchen Hause, wann sie auch gleich sonsten von Kayserlicher Majestät, oder der Kayserin-Königin Majestät, General-Feldmarschalls-Charakter hatten. Es konnte also nur einem, der dieses nicht weist, kein Zweiffel einfallen: Ob die Mitglieder der Reichs-Ritterschafft auch der Reichs-General-Stellen fähig seyen? und da dieser Gedancke noch von Niemand, der von der teutschen Staats-Verfassung, oder von der Reichs-Ritterschafft, geschrieben hat, berühret worden ist; so verdiente derselbe ja ohngleich mehr eine kurze Abhandlung, als andere hundertmal untersuchte Materien.

2. Die grosse Unwissenheit des Herrn Anmerckers

merckers in dem teutschen Staats-Recht erhellet aber aus dem, was er weiter meldet, noch deutlicher. Er sezet nemlich alles darauf, daß Jemand durch kein Reichsgesez ausgeschlossen seye: wo bleibet denn das Reichsherkommen, welches bekanntlich in Teutschland eben so viele Krafft hat, als die ausdrückliche Reichs-Geseze? durch welches viele hundert und tausend Fälle ihre Entscheidung erhalten, welche in denen Reichs-Gesezen nicht berühret werden, und auf welchem Reichs-Herkommen auch die ganze Materie von denen Eigenschafften eines Reichs-Generals einig und allein beruhet.

3. Ist abermalen ein Beweis der Unwissenheit, daß der Herr Anmercker schließt: Wer in keinem Reichsgesez von den Reichs-General-Stellen ausgeschlossen ist, der ist derselben fähig: Ausländer sind auch durch kein Reichsgesez davon ausgeschlossen; dennoch aber wird nimmermehr einer zum Reichs-General erwählet werden. Und was für thörichte Säze kämen in ohnzähligen Fällen heraus, wenn man schliessen wollte: dieser und jener ist in den Reichs-Gesezen von etwas nicht ausgeschlossen; also ist

er darzu fähig! Könnte nicht auf diese Art ein Reichs-Prälat, ja gar ein Jud, auch Reichs-General werden? u. s. w.

4. Hält sich der Herr Anmercker dabey auf, a) daß nur zwey Beyspiele angeführet worden, b) dieselbe ohnehin bekannt, und c) eines schon von 1703. seye, da die jezige Verfassung der Reichs-General-Stellen doch erst im Jahr 1727. aufgekommen seye:

Allein ad a) ist es eine neue Probe der Unwissenheit, daß der Herr Anmercker nicht versteht, daß auch nur eine einige von Kayserlicher Majestät und dem Reich gemeinschafftlich beliebte Handlung etwas zu einem Reichs-Herkommen machen könne; ad b) ist es eine abermahlige Unwissenheit, daß er nicht begreifft, wann eine Handlung ein Reichs-Herkommen abgeben solle, daß selbige öffentlich bekannt seyn müsse; und ad c) ist nochmahls Unwissenheit, daß nicht die Reichs-Generals-Stellen selbst, sondern dieses, daß selbige auch in Friedenszeiten besezet werden, im Jahr 1727. aufgekommen seye.

Nun,

Nun, Herr Anmercker! wäre es nicht besser gewesen, wenn sie ihr gelehrtes — quis unquam dubitavit? bey sich in der Stille behalten und Personen verschonet hätten, die ihnen ihre Blösse der Unwissenheit so vielfach zeigen können? —

Wenn also die **Erlangische gelehrte Anmerckungen** bey dem billigen und verständigen, politischen und gelehrten Publikum mehr Beyfall, als Verachtung wegen ihrer Ungezogenheiten, finden sollen; so wird das Directorium derselben Ursach haben, besorgt zu seyn, daß die Recensionen derer Schrifften gesitteten Männern, absonderlich auch keiner Person anvertrauet werden, die nicht wenigstens die erste Grundsäze derjenigen Wissenschafft innehabe, wovon die Schrifften handlen, und die nicht zeigen kann, daß sie in der Schule gewesen, wohin sie andere führen will.

Auf eine noch ungeziemendere Weise ist der Herr Etats-Rath, Moser, behandelt worden: Weil aber derselbige erst kürzlich und zwar öffentlich erkläret hat, daß er dergleichen

ungesittete Anfälle keiner Beantwortung würdigen wolle; so begehre ich mich Ihme auch um so weniger zum Vertheidiger aufzudringen, als gewiß die Erlangische gelehrte Zeitungen durch dergleichen Aeusserungen eher sich selbsten, als dem Herrn Etats-Rath, schaden werden, und der, so die beederseitige Schrifften gegen einander hält, wird bald finden, auf welcher Seite Bescheidenheit und Gründlichkeit, oder Grobheit und Chicane, herrsche oder nicht.

Werner.

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Mader, Johann, 1745-1815

Joannis Maderi, JCti Selecta Equestria Sive Opuscula, Jura Et Statum Nobilitatis Imperii Immediatae In Suevia, Franconia Et Ad Rhenum Illustrantia, Edita Et Inedita Cum Animadversionibus Editoris
Bd.: 2.

Francofurti & Lipsiae (1775)

J.publ.g. 443 b-2
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10560202-4
VD18 80376266-001